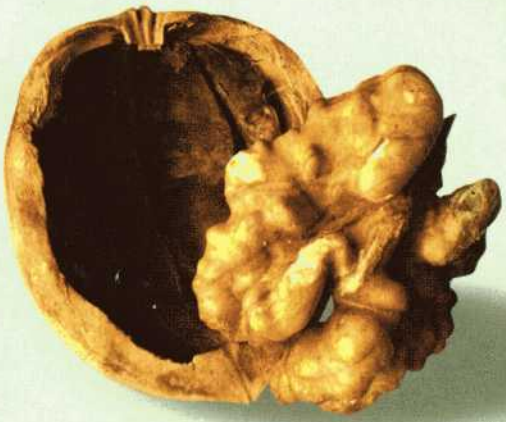
VISIT…

ХОЧУ ВСЕ СДАТЬ

Н. С. Манова, Ю. В. Францифоров

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

конспект лекций



ЮРАЙТ

УДК 34
ББК 67.411я73
М23

Манова **Н. С, Францифоров Ю. В.**

М23 Уголовный процесс : конспектлекций. — 2-еизд.,испр. идоп. — М.: Юрайт-Издат, 2007. — 176 с. — (Хочу все сдать!)

ISBN 978-5-94879-744-1

Непосредственной сдаче экзамена или зачета по любой учебной дисциплине всегда предшествует достаточно краткий период, когда студент должен сосредоточиться, систематизировать свои знания. Специфика периода подготовки к экзамену заключается в том. что студент уже ничего не изучает (для этого просто нет времени): он лишь вспоминает и систематизирует изученное.

Предлагаемое пособие поможет студентам в решении именно этой задачи применительно к курсу «Уголовный процесс».

Содержание и структура пособия соответствуют требованиям Государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования.

Издание предназначено студентам юридических вузов.

УДК 34
ББК67.411я73

Учебное издание

Манова Нина Сергеевна, Францифоров Юрий Викторович

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Конспект лекций

Редактор *Е.Г. Баркова*
Корректор *Т.Ю. Шамонова, У.В. Кислик, К.И. Келаскина*
Компьютерная верстка *И.В. Соколова*

Подписано в печать 25.04.2007. Формат 84×108$^{1}/_{32}$.
Гарнитура «NewtonC». Печать офсетная.
Усл. печ. л. 9,24. Тираж 2000 экз. Заказ № 1790

Издательство «Юрайт-Издат»
140004, Московская область, г. Люберцы, 1-й Панковский проезд, д. 1;
Тел. (495) 744-00-12. E-mail: publish@urait.ru Home Page: www.urait.ru

Покупайте наши книги:
— в нашем офисе: 140004, Московская область, г. Люберцы, 1-й Панковский проезд, д. 1;
— через интернет-магазин: www.books.urait.ru; e-mail: **books@books.urait.ru.**

Отпечатано в полном соответствии с качеством предоставленных диапозитивов в ОАО «Издательско-полиграфическое предприятие «Правда Севера».
163002, г. Архангельск, пр. Новгородский, 32.
Тел./факс (8182) 64-14-54, тел.: (8182) 65-37-65, 65-38-78, 29-20-81
www.ippps.ru, e-mail: ippps@atnet.ru

ISBN 978-5-94879-744-1

© Манова Н. С., Францифоров Ю. В., 2005
© ООО «Юрайт-Издат», 2007

www.infanata.org

Содержание

Принятые сокращения **8**

Тема 1. Понятие уголовного процесса, его сущность и назначение 9
1.1. Понятие, сущность и значение уголовного процесса 9
1.2. Стадии уголовного процесса: понятие и система 10
1.3. Уголовно-процессуальные функции 11
1.4. Уголовно-процессуальные правоотношения 12
1.5. Процессуальная форма 14
1.6. Уголовно-процессуальные акты 15
1.7. Уголовно-процессуальные гарантии 16

Тема 2. Уголовно-процессуальный закон 17
2.1. Понятие и значение уголовно-процессуального закона ... 17
2.2. Система действующего уголовно-процессуального законодательства 18
2.3. Действие уголовно-процессуального закона во времени, в пространстве и по кругу лиц 19

Тема 3. Принципы уголовного судопроизводства 20
3.1. Понятие и значение принципов уголовного судопроизводства 20
3.2. Система основных начал уголовного судопроизводства... 21

Тема 4. Участники уголовного судопроизводства 27
4.1. Понятие и классификация участников уголовного судопроизводства 27
4.2. Суд в системе субъектов уголовного процесса 27
4.3. Участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения 28
4.4. Участники УСП со стороны защиты 37

Тема 5. Доказательства и доказывание в уголовном процессе 43
5.1. Общие положения учения о доказательствах и доказывании 43
5.2. Виды источников доказательств в уголовном процессе 49

Тема 6. Меры пресечения 60
6.1. Понятие и виды мер процессуального принуждения 60
6.2. Меры пресечения: понятие, сущность, виды, основания и условия применения 61

6.3. Порядок применения в качестве меры пресечения заключения под стражу ... 62
Тема 7. Возбуждение уголовного дела ... 67
7.1. Понятие и значение стадии возбуждения уголовного дела ... 67
7.2. Поводы и основания к возбуждению уголовного дела. Обстоятельства, исключающие производство по уголовному делу ... 68
7.3. Решения, принимаемые в стадии возбуждения уголовного дела ... 70
Тема 8. Предварительное расследование ... 72
8.1. Понятие, задачи и значение стадии предварительного расследования ... 72
8.2. Формы предварительного расследования ... 73
8.3. Общие условия предварительного расследования ... 74
Тема 9. Дознание и его виды ... 81
9.1. Понятие и значение дознания как формы досудебного производства ... 81
9.2. Порядок производства расследования в форме дознания ... 81
Тема 10. Следственные действия ... 83
10.1. Общая характеристика следственных действий и правил их производства ... 83
10.2. Виды следственных действий ... 84
Тема 11. Привлечение в качестве обвиняемого ... 94
11.1. Понятие и значение привлечения лица в качестве обвиняемого ... 94
11.2. Основания и процессуальный порядок привлечения в качестве обвиняемого ... 94
11.3. Допрос обвиняемого ... 96
11.4. Изменение и дополнение обвинения. Частичное прекращение уголовного преследования ... 97
Тема 12. Приостановление предварительного следствия ... 98
12.1. Понятие и значение приостановления предварительного следствия ... 98
12.2. Основания, условия и процессуальный порядок приостановления предварительного следствия ... 99
12.3. Возобновление приостановленного предварительного следствия ... 100
Тема 13. Окончание предварительного расследования ... 101
13.1. Понятие и формы окончания предварительного расследования ... 101
13.2. Прекращение уголовного дела: основания и процессуальный порядок ... 102

13.3. Окончание предварительного следствия составлением обвинительного заключения ... 104
13.4. Обвинительное заключение: понятие, значение, структура и содержание ... 107
13.5. Действия и решения прокурора по делу, поступившему с обвинительным заключением ... 108
Тема 14. Подготовка дела к судебному заседанию ... 109
14.1. Сущность и значение стадии подготовки дела к судебному заседанию ... 109
14.2. Порядок подготовки к судебному заседанию. Вопросы, разрешаемые судьей при подготовке дела к судебному заседанию ... 109
14.3. Решения, принимаемые в стадии совершения подготовительных действий ... 111
Тема 15. Общие условия судебного разбирательства ... 114
15.1. Понятие и значение общих условий судебного разбирательства ... 114
15.2. Система общих условий судебного разбирательства ... 114
Тема 16. Содержание и порядок судебного разбирательства ... 121
16.1. Подготовительная часть судебного заседания ... 121
16.2. Судебное следствие ... 122
16.3. Прения сторон и последнее слово подсудимого ... 124
Тема 17. Приговор суда ... 125
17.1. Понятие, значение и виды приговора ... 125
17.2. Виды приговоров ... 126
17.3. Порядок постановления и провозглашения приговора ... 127
17.4. Содержание и форма приговора ... 129
17.5. Провозглашение приговора ... 132
Тема 18. Особый порядок судебного разбирательства ... **132**
Тема 19. Производство у мирового судьи ... 134
19.1. Общая характеристика производства у мирового судьи ... 134
19.2. Особенности рассмотрения мировым судьей дел частного обвинения ... 135
Тема 20. Производство в суде с участием присяжных заседателей ... 136
20.1. Общая характеристика деятельности суда присяжных как особой формы осуществления правосудия и порядок формирования коллегии присяжных заседателей ... 136
20.2. Особенности судебного разбирательства с участием присяжных ... 139

Тема 21. Производство в суде второй инстанции (обжалование и пересмотр судебных решений, не вступивших в законную силу) 142
21.1. Понятие и формы производства в суде второй инстанции 142
21.2. Субъекты и порядок апелляционного и кассационного обжалования. Порядок производства в суде второй инстанции 143
21.3. Пределы рассмотрения уголовного дела судом апелляционной и кассационной инстанции 148
Тема 22. Исполнение приговора 149
22.1. Понятие и значение стадии исполнения приговора 149
22.2. Порядок обращения приговора к исполнению и вопросы, разрешаемые судом в стадии исполнения приговора 150
22.3. Отсрочка исполнения приговора 153
22.4. Рассмотрение ходатайств о снятии судимости 154
Тема 23. Производство в надзорной инстанции 154
23.1. Понятие и значение производства в надзорной инстанции 154
23.2. Порядок производства в суде надзорной инстанции 156
23.3. Пределы прав надзорной инстанции 157
Тема 24. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств 159
24.1. Понятие и основания возобновления дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств 159
24.2. Сроки и порядок возобновления дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств 160
Тема 25. Производство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних 163
Тема 26. Производство по применению принудительных мер медицинского характера 166
26.1. Основания применения принудительных мер медицинского характера 166
26.2. Особенности предварительного следствия при производстве по применению принудительных мер медицинского характера 168
26.3. Особенности судебного разбирательства по делам данной категории 168
Тема 27. Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц 170
Тема 28. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства 171
28.1. Основные положения взаимодействия с компетентными органами и должностными лицами иностранных государств и международных организаций 171
28.2. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора 173
28.3. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является 175
Литература 176

Принятые сокращения

ГК — Гражданский кодекс Российской Федерации
Конституция — Конституция Российской Федерации
РФ — Российская Федерация
УК — Уголовный кодекс Российской Федерации
УПК — Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации
УСП — уголовное судопроизводство
СО — следственный отдел
УД — уголовное дело
ВД — вещественные доказательства

Тема 1. ПОНЯТИЕ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА, ЕГО СУЩНОСТЬ И НАЗНАЧЕНИЕ

1.1. Понятие, сущность и значение уголовного процесса

Уголовный процесс представляет собой деятельность компетентных государственных органов и должностных лиц по расследованию и рассмотрению уголовных дел. Именно эта деятельность органов предварительного расследования, прокуратуры и суда, направленная на защиту граждан и общества от преступных посягательств, составляет содержание уголовного процесса. Свойства уголовно-процессуальной деятельности:

а) представляет собой разновидность государственной деятельности;

б) может осуществляться только определенными субъектами — специально на то уполномоченными государственными органами и должностными лицами. Граждане и общественные объединения могут участвовать в ней и активно влиять на ее ход;

в) протекает в определенной, четко установленной законом форме;

г) имеет свои задачи. Назначением уголовного процесса в соответствии со ст. 6 УПК является защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления, а также защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения прав и свобод.

Уголовное преследование и назначение виновным справедливого наказания в той же мере отвечает назначению уголовного судопроизводства, что и отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказа-

ния, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию.

Таким образом, уголовный процесс — это вид государственной деятельности, которая осуществляется в определенной законом форме компетентными государственными органами и должностными лицами при участии граждан и общественных объединений и направлена на защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления, защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения и осуждения.

Уголовный процесс иначе называют уголовным судопроизводством. Этим понятием охватывается вся деятельность по делу, последовательно осуществляемая органами дознания, следователем, прокурором и судом.

1.2. Стадии уголовного процесса: понятие и система

Уголовно-процессуальная деятельность осуществляется в определенном порядке, поэтапно. Такие этапы (части) процессуальной деятельности называют стадиями уголовного процесса. Они сменяют одна другую в строгой последовательности и тесно связаны общими задачами и принципами судопроизводства. Вместе с тем для каждой стадии свойственны и свои непосредственные задачи, свой круг субъектов, определенная форма процессуальной деятельности, специфический характер уголовно-процессуальных правоотношений и, наконец, итоговое процессуальное решение, завершающее деятельность на данной стадии и знаменующее переход дела на следующую ступень, стадию процесса. Каждая предыдущая стадия является предпосылкой для последующей, а каждая последующая — содержит контрольные механизмы для проверки деятельности на предыдущей стадии. В совокупности стадии образуют систему уголовного процесса.

Стадийное построение УСП обеспечивает глубокое исследование обстоятельств УД и установление истины по нему.

Выделяют следующие стадии российского уголовного процесса: 1) возбуждение УД; 2) предварительное расследование; данные стадии процесса составляют досудебное производство (ч. 2 УПК); все остальные стадии процесса закон относит к судебному производству (ч. 3 УПК):

3) подготовительные действия судьи к судебному заседанию; 4) судебное разбирательство; 5) производство в суде второй инстанции (пересмотр судебных решений, не вступивших в законную силу в апелляционном и кассационном порядке); 6) исполнение приговора.

Кроме этих шести основных существуют две исключительные стадии уголовного процесса. Их исключительность объясняется тем, что они могут осуществляться после вступления приговора в силу и его исполнения. Это производство в надзорном порядке и возобновление производства по УД ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

1.3. Уголовно-процессуальные функции

Уголовное судопроизводство складывается из деятельности различных субъектов. Каждый из них в соответствии со своими задачами действует в определенном направлении. Такие направления уголовно-процессуальной деятельности, обусловленные ролью и назначением ее субъектов, называют уголовно-процессуальными функциями. УПК выделяет три основных направления (функции) УСП: уголовное преследование и обвинение, защита, разрешение дела.

Уголовное преследование представляет собой процессуальную деятельность, осуществляемую стороной обвинения с целью изобличения подозреваемого и обвиняемого в совершении преступления (п. 55 ст. 5 УПК). Составной частью функции уголовного преследования является обвинение, т.е. утверждение о совершении определенным лицом деяния, запрещенного уголовным законом, выдвинутое в порядке, предусмотренном УПК (п. 22 ст. 5).

В зависимости от характера и тяжести совершенного преступления уголовное преследование и обвинение осуществляются в публичном, частно-публичном и частном порядке (ст. 20 УПК).

Подавляющее большинство преступлений относятся к делам с публичной формой обвинения. Уголовное преследование по ним осуществляется прокурором, следователем, органом дознания и дознавателем при участии потерпевшего (но без учета его волеизъявления о необходимости производства по делу).

Дела о преступлениях, предусмотренных ст. 115, 116, ч. 1 ст. 129, ст. 130 УК, относятся к делам частного обвинения.

Они возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего (его законного представителя и представителя) и подлежат прекращению за примирением с обвиняемым. Обвинение по таким делам поддерживается частным обвинителем.

Дела о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 131, ч. 1 ст. 136, ч. 1 ст. 137, ч. 1 ст. 138, ч. 1 ст. 139, ст. 145, ч. 1 ст. 146, ч. 1 ст. 147 УК, считаются УД частно-публичного обвинения. Они возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего, но не подлежат прекращению за его примирением с обвиняемым.

Такие дела могут быть возбуждены и без заявления потерпевшего прокурором или следователем и дознавателем с согласия прокурора, если лицо в силу своего зависимого состояния или по иным причинам не может самостоятельно защитить свои права.

Функция защиты от обвинения осуществляется подозреваемым, обвиняемым, их законными представителями, защитником, гражданским ответчиком и его представителем и выражается в их действиях, направленных на опровержение подозрения или обвинения, на выявление обстоятельств, смягчающих их ответственность.

Функция разрешения дела (или осуществления правосудия) осуществляется только судом. Только суд вправе признать лицо виновным и назначить ему уголовное наказание (ст. 49, 118 Конституции). Основное содержание этой функции состоит в непосредственном исследовании доказательств, представленных сторонами, и разрешении дела по существу.

Уголовно-процессуальные функции разделяют сферы деятельности субъектов уголовного процесса. Каждый субъект процесса может выполнять только одну функцию. Такое положение является основой построения процесса состязательного типа.

1.4. Уголовно-процессуальные правоотношения

Правовой формой уголовно-процессуальной деятельности выступают конкретные правовые отношения, которые возникают, развиваются и прекращаются при реализации прав и обязанностей, имеющихся у государственных органов и других участников процесса. Поэтому связь уголовно-процессуальной деятельности и уголовно-процессуальных отношений может быть охарактеризована как связь содержания (деятельность) и формы (правоотношения).

Круг субъектов, вступающих в уголовно-процессуальные правоотношения, разнообразен: государственные органы и должностные лица, граждане, представители общественных объединений. Но одним из участников уголовно-процессуального правоотношения всегда является государственный орган (должностное лицо), компетентный осуществлять уголовно-процессуальную деятельность и наделенный властными полномочиями.

Уголовно-процессуальные отношения возникают с момента появления повода к возбуждению УД. Во всей полноте они находят свое проявление и развитие в стадии возбуждения УД и при дальнейшем производстве по нему. Центральным в системе уголовно-процессуальных отношений является правоотношение между судом и подсудимым.

Особенности уголовно-процессуальных правоотношений состоят в следующем: а) эти отношения носят государственно-властный характер и, как правило, складываются независимо от воли участников процесса, в силу предписаний закона; б) они неразрывно связаны с уголовно-процессуальной деятельностью, т.е. с системой урегулированных законом действий участников процесса; в) специфичен круг участников уголовно-процессуальных правоотношений (одна из сторон в них — это всегда государство в лице соответствующих компетентных должностных лиц); г) они тесно связаны с уголовно-правовыми отношениями.

Последнее, однако, не означает, что уголовно-процессуальные правоотношения вызываются к жизни и служат лишь формой уголовно-правовых отношений. Уголовный процесс может осуществляться и при отсутствии уголовно-правовых правоотношений (при производстве по применению принудительных мер медицинского характера). Производность уголовно-процессуальных правоотношений от уголовно-правовых не означает, что они возникают непосредственно в результате преступления. Юридическим фактом, влекущим возникновение уголовно-процессуальных отношений, является наличие повода к возбуждению УД. Поэтому деятельность следователя и дознавателя по установлению оснований для возбуждения УД уже подчинена процессуальному порядку.

1.5. Процессуальная форма

Неотъемлемым свойством УСП является процессуальная форма, т.е. тот порядок, те условия, которые установлены уголовно-процессуальным законом для действий всех участников процесса. Другими словами, уголовно-процессуальная форма — это предусмотренная законом процедура уголовно-процессуальной деятельности. Она создает детально урегулированный и строго обязательный правовой режим производства по всем УД.

Следует различать процессуальную форму отдельных действий, институтов и стадий уголовного процесса, а также процессуальную форму УСП в целом.

Значение уголовно-процессуальной формы заключается в следующем:

1. Ею создается стабильный режим производства по УД и обеспечивается законность в деятельности суда, прокурора и органов предварительного расследования. Строгое соблюдение требований уголовно-процессуальной формы является непременным условием правосудности решений суда. Если при совершении уголовно-процессуальных действий допускаются отступления от требований процессуальной формы, то результаты таких действий не могут использоваться в доказывании (ст. 75 УПК).

2. Процессуальная форма призвана содействовать правильному установлению обстоятельств УД, так как в ней закреплены выработанные в науке уголовного процесса и апробированные на практике способы уголовно-процессуального познания.

3. Процессуальная форма обеспечивает активность государственных органов и должностных лиц, ведущих производство по делу, так как устанавливает сроки осуществления уголовно-процессуальных действий.

4. Она является важнейшей гарантией прав и законных интересов участников процесса.

5. Процессуальная форма обеспечивает воспитательно-профилактический эффект УСП, повышает авторитет суда, убедительность его приговора.

Статья 1 УПК предусматривает, что порядок производства по УД является обязательным для всех органов предварительного расследования, прокуратуры и суда. В уголовно-процессуальном законе определена последовательность

совершения уголовно-процессуальных действий, способы и процессуальные условия их совершения, порядок оформления их результатов. УПК предусматривает последовательность стадий процесса, порядок действия участников процесса внутри каждой стадии, сроки совершения отдельных действий и т.д.

Но единство процессуальной формы не исключает некоторых особенностей по отдельным категориям уголовных дел (по делам о преступлениях несовершеннолетних, по применению принудительных мер медицинского характера и т.д.).

1.6. Уголовно-процессуальные акты

Составной частью уголовно-процессуальной формы являются уголовно-процессуальные акты. УПК требует, чтобы все процессуальные действия и решения были закреплены путем составления соответствующих процессуальных документов. Без этого нет уголовного процесса, нет УД.

Все процессуальные документы можно разделить на две группы: протоколы и решения.

Протоколы удостоверяют факт производства, содержание и результаты следственных и судебных действий. Протоколы можно разделить на несколько видов: 1) протоколы следственных и судебных действий, которые удостоверяют обстоятельства, имеющие значение для дела. Они являются источниками доказательств; 2) протоколы процессуальных действий органов предварительного расследования по обеспечению прав участников процесса (например, протокол ознакомления обвиняемого с материалами УД); 3) протоколы, отражающие факт нарушения кем-либо из участников процесса своих обязанностей.

Решения — это процессуальные документы, содержащие ответы на правовые вопросы, возникающие при производстве по делу, и реализующие властные предписания компетентных должностных лиц об определенных правовых действиях.

Решения в отличие от протоколов являются актами применения норм права и характеризуются рядом признаков: а) выносятся только государственными органами или должностными лицами, осуществляющими уголовно-процессуальную деятельность в пределах их компетенции; б) выражают властные полномочия вынесшего их должностного

лица и обеспечиваются принудительной силой государства; в) порождают, изменяют или прекращают уголовно-процессуальные правоотношения; г) принимаются в установленном законом порядке и выражаются в определенной, установленной законом форме.

По своей форме решения, как правило, состоят из вводной, описательной и резолютивной частей. Содержание решения должно отражать цель, для которой оно принимается, фактические и юридические основания его принятия, мотивы.

Можно выделить следующие группы решений:

1) постановления — единоличные (как правило) решения дознавателя, следователя, прокурора, судьи;

2) определения — коллегиальные решения, вынесенные судом первой инстанции и вышестоящими судебными инстанциями;

3) приговор — решение суда первой или апелляционной инстанции, вынесенное по вопросам о виновности или невиновности подсудимого и о назначении либо освобождении его от наказания;

4) вердикт — решение коллегии присяжных о виновности или невиновности подсудимого;

5) представление прокурора — акт его реагирования на судебное решение;

6) санкция прокурора — его разрешение (согласие) на производство органами предварительного расследования определенных процессуальных действий и принятие процессуальных решений.

1.7. Уголовно-процессуальные гарантии

Уголовно-процессуальные гарантии представляют собой установленные законом средства и способы, содействующие успешному осуществлению правосудия, защите прав и законных интересов личности. При этом процессуальные гарантии правосудия одновременно служат и гарантиями прав личности в УСП. Они неразрывно связаны и не могут противопоставляться друг другу, так как изобличение виновного и правильное разрешение УД отвечают не только интересам потерпевшего, но и интересам всего общества и государства, так как борьба с преступностью является одной из важнейших государственных задач.

Участники уголовно-процессуальной деятельности наделены определенными правами и обязанностями, которые и определяют их правовой статус. Реальное и активное использование предоставленных законом прав лицами, участвующими в УСП, само по себе уже служит одной из гарантий правильного разрешения дела и защиты участниками процесса своих интересов.

УПК устанавливает средства, обеспечивающие участникам процесса реальную возможность защищать свои права. Суд, прокурор и органы предварительного расследования в соответствии с Конституцией обязаны уважать неприкосновенность личности, охранять права и свободы граждан. На них лежит обязанность разъяснять участникам процесса их права и обеспечивать реальные возможности для реализации этих прав.

Таким образом, правам участвующих в деле граждан соответствуют обязанности должностных лиц, осуществляющих уголовно-процессуальную деятельность. Суд, прокурор и органы предварительного расследования не только имеют властные полномочия в отношении участников процесса, но и несут перед ними обязанности по обеспечению их прав и законных интересов.

; В качестве гарантии правосудия, прав и интересов личности в УСП в широком смысле выступает установленный законом порядок осуществления уголовно-процессуальной деятельности (процессуальная форма), а также надзор вышестоящих судов за деятельностью нижестоящих, прокурорский надзор за деятельностью органов предварительного расследования, широкая возможность обжалования всеми заинтересованными лицами решений государственных органов и должностных лиц, ведущих процесс.

Тема 2. УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ЗАКОН

2.1. Понятие и значение уголовно-процессуального закона

Уголовно-процессуальный закон является источником уголовно-процессуального права, единственной внешней формой его выражения. Он устанавливает порядок УСП,

единый и обязательный по всем УД, для всех судов и органов прокуратуры и предварительного расследования (ст. 1 УПК). Внутренним содержанием уголовно-процессуального закона являются нормы уголовно-процессуального права.

Уголовно-процессуальный закон регулирует общественные отношения в области УСП, т.е. отношения государственных органов и должностных лиц, ведущих уголовное судопроизводство, между собой и с другими участниками процесса, их взаимное поведение, состоящее в определенных действиях или в воздержании от запрещенных законом действий. Тем самым уголовно-процессуальный закон создает правовые основы уголовно-процессуальной деятельности, направленной на защиту прав и законных интересов личности.

Основные элементы механизма правового регулирования, созданного уголовно-процессуальным законом, состоят в том, что он: 1) ставит перед органами предварительного расследования, прокурором и судом определенные задачи; 2) формулирует принципы их деятельности; 3) предоставляет им необходимые полномочия; 4) указывает основания, при наличии которых эти полномочия могут быть реализованы; 5) устанавливает порядок производства процессуальных действий; 6) определяет права и обязанности участников процесса.

Подвергая процессуальную деятельность тщательной правовой регламентации, уголовно-процессуальный закон вместе с тем оставляет место для выбора наиболее целесообразных правовых средств решения возникающих задач, для применения различных тактических приемов проведения тех или иных действий.

2.2. Система действующего уголовно-процессуального законодательства

Базой уголовно-процессуального законодательства, как и любой иной отрасли российского законодательства, является Конституция. Она имеет высшую юридическую силу и прямое действие. В Основном Законе сформулированы основы организации и деятельности суда, прокуратуры, закреплены важнейшие принципы осуществления уголовно-процессуальной деятельности.

Специальным кодифицированным уголовно-процессуальным законом является Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации, который принят Государственной Думой Федерального Собрания РФ 22 ноября 2001 г. УПК в основном введен в действие с 1 июля 2002 г., и окончательно с 1 января 2004 г. Именно он определяет порядок уголовного судопроизводства на территории РФ.

В систему уголовно-процессуального законодательства включается также ряд иных федеральных законов, которые регламентируют устройство и компетенцию судов, статус судей, полномочия и принципы деятельности прокуратуры, задачи и полномочия милиции, принципы организации, права и обязанности адвокатов и т.д.

Составной частью правовой системы РФ являются общепризнанные нормы международного права и международные договоры, заключенные РФ, в том числе регламентирующие права человека в сфере УСП. Поэтому они также относятся к системе действующего уголовно-процессуального законодательства. Если этими нормами или международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотрены УПК, применяются правила международного договора (ст. 1 УПК).

Кроме того, в систему уголовно-процессуального законодательства должны быть включены решения Конституционного Суда РФ, обязательные на всей территории страны, для всех органов власти, местного самоуправления и граждан. Решение Конституционного Суда РФ о признании закона не соответствующим Конституции исключает его из правовых оснований для решений других судов.

2.3. Действие уголовно-процессуального закона во времени, в пространстве и по кругу лиц

Действие уголовно-процессуального закона *во времени*. При производстве по УД применяется уголовно-процессуальный закон, действующий во время проведения соответствующих следственного, судебного, иного процессуального действий или принятия процессуального решения, если иное не установлено УПК (ст. 4).

Действие уголовно-процессуального закона *в пространстве*. Производство по УД на территории РФ независимо

от места совершения преступления ведется в соответствии с УПК, если международным договором Российской Федерации не установлено иное.

Правила осуществления уголовно-процессуальной деятельности, предусмотренные УПК, применяются также при производстве по УД о преступлении, совершенном на воздушном, морском или речном судне, находящемся вне пределов РФ под ее флагом, если названное судно приписано к порту РФ (ст. *2* УПК).

Действие уголовно-процессуального закона *по кругу лиц.* Производство по УД о преступлениях, совершенных иностранными гражданами или лицами без гражданства, ведется на территории РФ в соответствии с правилами УПК.

Процессуальные действия, предусмотренные уголовно-процессуальным законодательством РФ в отношении лиц, обладающих правом дипломатической неприкосновенности, производятся лишь по их просьбе или с их согласия. Согласие на производство этих действий испрашивается через Министерство иностранных дел РФ (ст. 3 УПК).

Тема 3. ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

3.1. Понятие и значение принципов уголовного судопроизводства

В основе уголовно-процессуальной деятельности лежат определенные исходные положения, которые выражают ее наиболее важные черты и свойства и определяют основы ее осуществления. Такие положения называют принципами уголовного процесса.

Принципы уголовного процесса объективны по своему содержанию. Они определяются теми экономическими и социальными реалиями, которые существуют в обществе и отражают уровень демократизма самого общества. Принципы носят нормативный характер, т.е. они закреплены в нормах права. Подавляющее большинство принципов российского уголовного процесса закреплены в Основном Законе — в Конституции. По своей сути процессуальные

принципы носят императивный, т.е. властно-повелительный характер. Они содержат обязательные предписания, исполнение которых обеспечивается всем арсеналом правовых средств.

Как правило, принципы УСП распространяются на все его стадии, и в обязательном порядке — на центральную стадию — судебное разбирательство. Именно принципы определяют систему построения УСП, его важнейшие институты.

Принципы, на которых базируется уголовно-процессуальная деятельность, выступают в качестве важнейших гарантий обеспечения прав участников процесса и решения задач, стоящих перед уголовным судопроизводством.

Таким образом, принципы уголовного процесса — это закрепленные в Конституции или в текущем законодательстве основные положения, определяющие порядок осуществления уголовно-процессуальной деятельности, выражающие ее наиболее существенные черты и свойства, гарантирующие права и законные интересы участников процесса и обеспечивающие достижение задач УСП.

3.2. Система основных начал уголовного судопроизводства

Принципы уголовного процесса действуют не изолированно, а в рамках целостной системы, где значение каждого принципа обусловлено не только собственным содержанием, но и функционированием всей системы. Нарушение любого принципа процесса приводит, как правило, к нарушению других принципов и тем самым к нарушению законности при осуществлении уголовно-процессуальной деятельности. Только в системе принципы уголовного процесса приобретают подлинную правовую и социальную значимость.

В УПК принципам УСП посвящена отдельная глава — вторая, в которой к числу принципов отнесены: законность при производстве по УД; осуществление правосудия только судом; уважение чести и достоинства личности; неприкосновенность личности; охрана прав и свобод человека и гражданина; неприкосновенность жилища; тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений; презумпция невиновности; состя-

зательность сторон; обеспечение обвиняемому и подозреваемому права на защиту; свобода оценки доказательств, язык УСП; право на обжалование процессуальных действий и решений.

Классификация принципов УСП проводится по различным основаниям. В зависимости от законодательного закрепления принципы уголовного процесса можно разделить на две группы: конституционные, т.е. те, которые закреплены в Конституции, и иные, т.е. те, которые закреплены в текущем законодательстве.

В свою очередь конституционные принципы можно разделить на общеправовые, которые значимы не только в сфере УСП, но и во всех иных отраслях государственной деятельности, и собственно отраслевые уголовно-процессуальные принципы.

К общеправовым относятся принцип законности и комплексный принцип уважения прав и интересов личности. В сфере УСП эти правовые положения наполняются специфическим содержанием.

Принцип законности при производстве по УД означает, что суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель не вправе применять закон, противоречащий УПК. Нарушение норм УПК при производстве по делу влечет признание недопустимыми полученных доказательств.

Все решения суда, прокурора, следователя, органа дознания должны быть мотивированы (ст. 7 УПК).

Принцип законности охватывает все иные начала УСП, является общим по отношению ко всем иным принципам, которые представляют собой различные выражения принципа законности,

Принцип уважения прав и законных интересов личности представляет собой комплексный принцип, включающий ряд относительно самостоятельных положений: уважение чести и достоинства личности, неприкосновенность личности, охрану прав и свобод человека и гражданина, неприкосновенность жилища, тайну частной жизни граждан и право на обжалование процессуальных действий и решений. УПК и многие ученые рассматривают каждое из этих положений в качестве самостоятельного принципа уголовно-процессуальной деятельности.

Уважение чести и достоинства личности (ст. 9 УПК) означает, что в ходе УСП запрещаются действия и решения,

унижающие честь лица и человеческое достоинство либо создающие опасность для жизни и здоровья участников процесса. Никто не может подвергаться насилию, пыткам или другому жестокому и унижающему человеческое достоинство обращению.

В соответствии с *правилом о неприкосновенности личности* (ст. 10 УПК) никто не может быть задержан по подозрению в преступлении или заключен под стражу при отсутствии законных оснований, предусмотренных УПК. Без судебного решения лицо не может быть задержано на срок свыше 48 часов.

Суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель обязаны немедленно освободить всякого незаконно задержанного или лишенного свободы, или помещенного в медицинский или психиатрический стационар, или содержащегося под стражей свыше срока, установленного УПК.

Содержание под стражей арестованных или задержанных должно осуществляться в условиях, исключающих угрозу их жизни и здоровью.

Охрана прав и свобод личности в УСП (ст. 11 УПК) возложена на суд, прокурора, следователя, орган дознания и дознавателя, которые обязаны разъяснять участникам процесса их права и ответственность и обеспечивать возможность осуществления этих прав.

Лица, обладающие свидетельским иммунитетом, при согласии дать показания предупреждаются о том, что их показания могут использоваться в качестве доказательств.

При наличии достаточных данных о том, что участникам процесса, их близким родственникам или иным близким лицам угрожают применением насилия или иными опасными противоправными действиями, суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель принимают предусмотренные законом меры безопасности в отношении этих лиц.

Вред, причиненный лицу в результате нарушения его прав судом и должностными лицами, осуществляющими уголовное преследование, подлежит возмещению в порядке и по основаниям, установленным УПК.

Неприкосновенность жилища (ст. 12 УПК) означает, что его осмотр производится только с согласия проживающих в нем лиц или на основании судебного решения, кроме слу-

чаев, когда производство обыска, выемки и осмотра жилого помещения и личного обыска не терпят отлагательства.

Обыск и выемка в жилище могут производиться на основании судебного решения, кроме случаев, не терпящих отлагательства.

Тайна частной жизни граждан — это тайна переписки, телеграфных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 13 УПК). Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения.

Обыск, наложение ареста на телеграфные отправления, их выемка, контроль и запись переговоров могут производиться только на основании судебного решения, кроме случаев, не терпящих отлагательства.

Право на обжалование процессуальных действий и решений (ст. 19 УПК) означает, что каждый участник процесса может обжаловать любое действие и решение следователя, дознавателя, прокурора и суда, которое он считает незаконным и необоснованным. Жалобы приносятся и рассматриваются в порядке, установленном законом.

К отраслевым принципам относятся следующие положения: осуществление правосудия только судом, свобода оценки доказательств, язык судопроизводства, обеспечение обвиняемому и подозреваемому права на защиту, презумпция невиновности, состязательность сторон.

Принцип осуществления правосудия только судом предусматривает исключительное право суда рассматривать и разрешать УД. Этот принцип сформулирован в ст. 118 Конституции и раскрыт в ст. 49 Основного Закона: никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в порядке, предусмотренном УПК. Подсудимый не может быть лишен права на рассмотрение его УД в том суде и тем судьей, к подсудности которого оно отнесено в соответствии с УПК.

Данный принцип создает такой правовой режим, при котором отмена или изменение судебного решения возможна не иначе как вышестоящим судом в определенном, установленном законом порядке. Вступившие в законную силу судебные решения приобретают общеобязательное значение для всех государственных органов, общественных объединений и граждан.

Принцип языка уголовного судопроизводства **(ст. 18** УПК) означает, что судопроизводство ведется на русском языке, а также на государственном языке входящих в РФ республик. В военных судах производство ведется на русском языке.

Участвующим в деле лицам, не владеющим или недостаточно владеющим языком, на котором ведется производство, должно быть разъяснено и обеспечено право делать заявления, давать показания, заявлять ходатайства и жалобы, знакомиться с материалами дела, выступать в суде на родном языке или на другом языке, которым они владеют; бесплатно пользоваться услугами переводчика в порядке, установленном УПК.

В случаях, предусмотренных УПК, следственные и судебные документы подлежат обязательному вручению подозреваемому, обвиняемому и другим участникам процесса на том языке, которым они владеют.

Принцип презумпции невиновности, закрепленный в ст. 49 Конституции (ст. 14 УПК), означает, что обвиняемый считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Презумпция невиновности является объективным правовым положением, выражающим отношение государства к лицу, обвиняемому (подозреваемому) в совершении преступления. Данный принцип определяет правовой статус обвиняемого и подозреваемого в ходе уголовного судопроизводства и влечет за собой ряд важнейших правовых последствий:

1) подозреваемый и обвиняемый не обязаны доказывать свою невиновность. Бремя доказывания и опровержения доводов, приводимых в защиту, лежит на стороне обвинения;

2) обвинительный приговор может быть вынесен только при наличии достаточных и достоверных доказательств и не может быть основан на предположениях;

3) все сомнения в виновности, которые не могут быть устранены в соответствии с УПК, толкуются в пользу обвиняемого;

4) недоказанная невиновность обвиняемого по своим правовым последствиям означает доказанную невиновность.

Принцип свободы оценки доказательств (ст. 17 УПК) означает, что дознаватель, следователь, прокурор и суд оценивают доказательства в их совокупности по своему внутреннему убеждению, руководствуясь при этом законом и совестью. При этом они не связаны той оценкой доказательств, которая была дана ранее по делу. Никакие доказательства не обладают заранее установленной силой.

Принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту (ст. 16 **УПК)** включает в себя следующие положения:

— закон наделяет обвиняемого и подозреваемого широким кругом процессуальных прав, позволяющих им оспаривать выдвинутое против них обвинение или подозрение, доказывать свою непричастность к преступлению;

— эти права они могут осуществлять лично или с помощью защитника и законного представителя. Защитник и законный представитель являются самостоятельными участниками уголовно-процессуальной деятельности и имеют ряд собственных прав, позволяющих им оказывать помощь обвиняемому (подозреваемому) в защите их прав. Нарушение прав защитника и законного представителя всегда нарушает и права подзащитных. В случаях, предусмотренных УПК, обязательное участие защитника и законного представителя подозреваемого и обвиняемого обеспечивается должностными лицами, осуществляющими производство по делу. В указанных в законе случаях подозреваемый и обвиняемый могут пользоваться помощью защитника бесплатно;

— право на защиту неотделимо от гарантий его осуществления. Такими гарантиями является обязанность суда, прокурора, следователя и дознавателя разъяснить подозреваемому и обвиняемому их права и обеспечить возможность защищаться всеми, не запрещенными УПК, способами и средствами.

Принцип состязательности сторон, закрепленный в ст. 123 Конституции (ст. 15 УПК) характеризует такое построение процесса, при котором функции обвинения, защиты и разрешения дела размежеваны между различными субъектами процесса, отделены друг от друга. Они не могут быть возложены на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо.

Суд не является органом уголовного преследования, не выступает на стороне обвинения или защиты. Суд создает необходимые условия для выполнения сторонами обвинения и защиты их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав. Стороны наделены равными процессуальными возможностями для отстаивания своих интересов и равноправны перед судом.

Тема 4. УЧАСТНИКИ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

4.1. Понятие и классификация участников уголовного судопроизводства

В сферу уголовно-процессуальной деятельности вовлечено значительное количество государственных органов, должностных лиц, общественных объединений и граждан. Они участвуют в уголовном процессе, имеют определенные права и обязанности.

УПК использует для их обозначения понятие «участники» (п. 58 ст. 5), а для их классификации — понятие «сторона» и такой критерий, как выполняемая участником процесса функция. В ст. 5 и в разделе II УПК все участники процесса разделены на следующие группы: I) суд (осуществляет функцию разрешения дела); 2) участники процесса со стороны обвинения (это те лица, которые осуществляют либо участвуют в осуществлении функции уголовного преследования); 3) участники процесса со стороны защиты (выполняющие одноименную функцию) и 4) иные участники УСП (они участвуют в доказывании или выполняют вспомогательную роль).

4.2. Суд в системе субъектов уголовного процесса

Исключительной компетенцией суда является осуществление правосудия. Только суд правомочен признать лицо виновным в совершении преступления и назначить ему наказание, применить к лицу принудительные меры медицинского характера (ст. 29 УПК).

Вся предшествующая досудебная деятельность осуществляется для того, чтобы обеспечить возможность рас-

смотрения дела судом. Материалы досудебного производства и выводы следователя и дознавателя имеют для суда лишь предварительное значение. Деятельность суда не сводится только к проверке материалов предварительного расследования, она носит самостоятельный характер. Выводы следователя и дознавателя и результаты проведенной ими оценки доказательств не связывают суд. Только те доказательства, которые были рассмотрены в судебном заседании, могут быть положены в обоснование приговора.

УПК наделяет суд рядом полномочий и в досудебном производстве (ч. 2 ст. 29). В частности, суд принимает решения:

→ о применении меры пресечения в виде заключения под стражу и домашнего ареста;

→ продлении срока содержания под стражей;

→ помещении подозреваемого и обвиняемого в медицинский или психиатрический стационар для производства экспертизы;

→ осмотре жилища без согласия проживающих в нем лиц;

→ производстве обыска и выемки в жилище;

→ производстве личного обыска, кроме случаев личного обыска при задержании подозреваемого;

→ производстве выемки документов о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях;

→ наложении ареста на корреспонденцию и ее выемке;

→ наложении ареста на имущество;

→ отстранении подозреваемого или обвиняемого от должности;

→ контроле и записи телефонных и иных переговоров.

4.3. Участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения

К этой группе участников уголовного процесса УПК относит следующие лица и органы: прокурора, следователя, начальника следственного отдела, орган дознания, дознавателя, частного обвинителя, потерпевшего, гражданского истца, их законных представителей и представителей.

На участников УСП со стороны обвинения либо возложена обязанность осуществления функции уголовного преследования, либо они имеют право принимать участие в уголовном преследовании. Таким образом, цели и задачи их деятельности едины. Но это не значит, что одинаковыми являются способы и условия осуществления этой деятельности. Каждый из участников этой группы использует особые процессуальные средства, наделен различным кругом процессуальных прав и обязанностей.

Прокурор (ст. 37 УПК) в уголовном процессе выполняет две взаимосвязанные функции: осуществляет уголовное преследование и надзирает за процессуальной деятельностью органов предварительного расследования.

В ходе досудебного производства прокурор *уполномочен*:

✓ надзирать за законностью приема и регистрации сообщений о преступлениях;

✓ возбуждать УД и поручать их расследование дознавателю, следователю, нижестоящему прокурору или сам проводить расследование;

✓ давать согласие дознавателю и следователю на возбуждение уголовного дела;

✓ давать согласие на возбуждение перед судом ходатайств об избрании меры пресечения или производстве соответствующих процессуальных действий;

✓ разрешать отводы следователю, дознавателю и нижестоящему прокурору;

✓ отстранять следователя и дознавателя от ведения следствия при нарушении норм УПК;

✓ передавать дело от одного следователя (органа дознания) другому с соблюдением правил о подследственности;

✓ отменять незаконные и необоснованные постановления нижестоящего прокурора, следователя, дознавателя;

✓ продлевать срок предварительного расследования;

✓ утверждать постановления следователя, дознавателя о прекращении дела;

✓ утверждать обвинительное заключение или обвинительный акт и направлять дело в суд;

✓ возвращать дело следователю и дознавателю для дополнительного расследования со своими указаниями;

✓ приостанавливать и прекращать производство по делу.

Прокурор *вправе* давать органу дознания, дознавателю и следователю письменные указания, которые для них являются обязательными.

В суде прокурор *поддерживает государственное обвинение.*

Следователь (ст. 38 УПК) — это должностное лицо, уполномоченное осуществлять расследование УД, собирать доказательства, подтверждающие событие преступления, а также устанавливающие все его обстоятельства и изобличающие лицо в его совершении.

В России нет единого следственного аппарата. Следователи находятся в четырех ведомствах: в прокуратуре, органах внутренних дел, Федеральной службе безопасности и в органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ. Но независимо от ведомственного нахождения следователя его процессуальное положение является одинаковым. При расследовании УД любой следователь обладает одинаковым объемом процессуальных полномочий, занимает одно и то же процессуальное положение.

Руководящим началом в деятельности следователя является всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств УД. УПК обязывает следователя вести расследование быстро, активно, целенаправленно. От качества предварительного расследования во многом зависят ход и результаты судебного разбирательства, так как ошибки, допущенные следователем, нередко ведут к невосполнимой утрате доказательств.

Следователь самостоятельно принимает решения о направлении расследования и производстве следственных действий и несет полную ответственность за их законное и своевременное проведение. Но в некоторых случаях следователь обязан получить судебное разрешение или санкцию прокурора.

Следователь обязан ставить прокурора в известность о своих важнейших решениях (о возбуждении УД, его прекращении, задержании подозреваемого и т.д.), так как прокурор осуществляет надзор за производством расследования. По ходатайству следователя прокурор продляет срок предварительного расследования.

Но прокурорский надзор не лишает следователя процессуальной самостоятельности. При производстве расследования следователь по своему внутреннему убеждению оценивает доказательства. Прокурор может дать следователю письменные указания, являющиеся обязательными для

следователя. Несогласие следователя с указаниями прокурора не приостанавливает их выполнения. Однако при несогласии следователя с указаниями прокурора по наиболее важным вопросам УД (о привлечении в качестве обвиняемого, квалификации преступления, об объеме обвинения, избрании меры пресечения или ее отмене, отказе в даче согласия на возбуждение перед судом ходатайства об избрании меры пресечения или проведении процессуальных действий, о направлении дела в суд или его прекращении, об отводе следователя или его отстранении, о передаче дела другому следователю) он может сразу же обжаловать их вышестоящему прокурору.

Следователь вправе давать органу дознания обязательные для исполнения письменные поручения о проведении оперативно-розыскной деятельности, отдельных следственных действий, об исполнении постановлений о задержании, приводе, аресте и получать содействие при их осуществлении.

Постановления следователя по находящемуся в его производстве УД обязательны для исполнения всеми гражданами, должностными лицами и общественными объединениями.

Начальник следственного отдела — это должностное лицо, возглавляющее соответствующее следственное подразделение. Он осуществляет контроль за своевременностью действий следователя по расследованию преступлений, принимает меры к повышению эффективности расследования, недопущению волокиты. Таким образом, начальник СО осуществляет организационное руководство следственным подразделением, но имеет также некоторые полномочия по процессуальному руководству деятельностью подчиненных ему следователей. При этом он не заменяет прокурора, хотя их полномочия во многом сопоставимы. Прокурорский надзор распространяется как на следователя, так и на начальника СО.

В соответствии со ст. 39 УПК начальник СО наделен следующими *полномочиями:*

✓ возбуждать УД;

✓ поручать производство следствия следователю или группе следователей;

✓ отменять необоснованные постановления следователя о приостановлении следствия;

✓ вносить прокурору ходатайство об отмене иных незаконных или необоснованных постановлений следователя;

✓ проверять материалы уголовных дел;

✓ давать следователю указания о направлении расследования, производстве отдельных следственных действий, привлечении в качестве обвиняемого, избрании меры пресечения, квалификации преступления и объеме обвинения.

Такие указания являются обязательными для следователя. При несогласии с ними следователь вправе их обжаловать прокурору, но это не приостанавливает их исполнения, кроме указаний об изъятии УД и передаче его другому следователю, привлечении лица в качестве обвиняемого, квалификации преступления, объеме обвинения, избрании меры пресечения и проведении следственных действий, требующих судебного решения.

Начальник СО вправе принять УД к своему производству и провести расследование в полном объеме.

Орган дознания, дознаватель (ст. 40, 41 УПК). К органам дознания относятся:

1) органы внутренних дел и иные органы исполнительной власти, наделенные полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности;

2) главный судебный пристав РФ, главный военный судебный пристав, главный судебный пристав субъекта РФ, их заместители, старшие судебные приставы Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного Судов;

3) командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов.

На органы дознания возложено осуществление оперативно-розыскной деятельности, принятие мер к обнаружению преступлений, установлению лиц, их совершивших, пресечению и предупреждению преступлений. Кроме того, закон наделяет органы дознания правом производства расследования в форме дознания. При этом компетенция органов дознания по расследованию УД зависит от того, обязательно ли по нему предварительное следствие. Если предварительное следствие по делу необязательно, орган дознания осуществляет досудебное производство по делу в полном объеме и направляет дело в суд. Если же в соответствии с УПК по делу обязательно проведение предварительного следствия, то орган дознания вправе выполнить

по нему только неотложные следственные действия, а затем обязан передать дело следователю.

В последнем случае полномочиями органа дознания пользуются также:

— капитаны морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании, если преступление совершено на судне;

— руководители геологоразведочных партий и зимовок, удаленных от места расположения органа дознания, если преступление совершено по месту нахождения партии и зимовки;

— главы дипломатических и консульских учреждений РФ, если преступление совершено в пределах данных учреждений.

В качестве органа дознания закон называет учреждение или лицо, стоящее во главе учреждения, уполномоченное на производство дознания. Непосредственно же производство дознания по конкретному делу поручается начальником органа дознания *дознавателю.* Дознаватель уполномочен самостоятельно проводить процессуальные действия и принимать решения, кроме случаев, когда требуется согласие начальника органа дознания, санкция прокурора или судебное решение. Указания прокурора и начальника органа дознания обязательны для дознавателя. Их обжалование никогда не приостанавливает их исполнения.

Потерпевшим (ст. 42 УПК) является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный или моральный вред, а также юридическое лицо, в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации. Потерпевшим лицо признается постановлением дознавателя, следователя, прокурора и суда.

Потерпевший *вправе:*

✓ знать о предъявленном обвиняемому обвинении;

✓ давать показания;

✓ отказаться свидетельствовать против самого себя, своих близких родственников;

✓ представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы;

✓ пользоваться бесплатно помощью переводчика;

✓ иметь представителя;

✓ участвовать с разрешения следователя (дознавателя) в следственных действиях, проводимых по его ходатайству;

✓ знакомиться с протоколами следственных действий, проводимых с его участием;

✓ знакомиться с постановлением о назначении экспертизы и заключением эксперта;

✓ по окончании предварительного расследования знакомиться со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения в любом объеме, снимать копии с материалов дела. При участии в деле нескольких потерпевших каждый знакомится с делом только в части, касающейся причинения ему вреда;

✓ получать копии постановлений о возбуждении дела, признании его потерпевшим, о прекращении и приостановлении производства по делу, копии приговора и решений вышестоящих судов;

✓ участвовать в судебном разбирательстве в судах первой, второй и надзорной инстанций;

✓ выступать в судебных прениях;

✓ поддерживать обвинение;

✓ знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания;

✓ приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;

✓ обжаловать решения суда;

✓ знать о принесенных по делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения;

✓ ходатайствовать о применении мер безопасности в отношении себя и своих близких;

✓ осуществлять иные полномочия, предусмотренные УПК.

Потерпевшему обеспечивается возмещение причиненного преступлением вреда и расходов, понесенных в связи с его участием в ходе предварительного расследования и суда, включая расходы на представителя.

Потерпевший *не вправе*:

✓ уклоняться от явки по вызову дознавателя, следователя, прокурора и суда;

✓ давать заведомо ложные показания или уклоняться от дачи показаний;

✓ разглашать данные предварительного расследования.

При неявке потерпевшего без уважительных причин он может быть подвергнут принудительному приводу.

За отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний потерпевший несет ответственность по ст. 307, 308 УК; за разглашение данных предварительного расследования — по ст. 310 УК.

По делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть потерпевшего, его права переходят к одному из его близких родственников.

В случае признания потерпевшим юридического лица его права осуществляет представитель.

Участие в деле законного представителя и представителя потерпевшего не лишает его прав, предусмотренных УПК.

Частный обвинитель (ст. 43 УПК) — это лицо, подавшее в суд заявление (жалобу) по УД частного обвинения и поддерживающее обвинение в суде.

Частный обвинитель наделяется *следующими правами*:

✓ ознакомиться с материалами дела и подготовиться к участию в судебном разбирательстве;

✓ представлять доказательства и участвовать в их исследовании;

✓ излагать суду свое мнение по существу обвинения и другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства, высказывать предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания;

✓ предъявлять и поддерживать гражданский иск;

✓ отказаться от обвинения и помириться с подсудимым.

Гражданский истец (ст. 44 УПК) — это физическое или юридическое лицо, которому преступлением причинен имущественный вред и предъявившее требование о его возмещении. Лицо признается гражданским истцом решением дознавателя, следователя, прокурора и суда.

Гражданский истец может предъявить иск об имущественной компенсации морального вреда.

Гражданский иск предъявляется после возбуждения УД до окончания судебного следствия. Истец освобождается от уплаты государственной пошлины.

Гражданский иск в защиту интересов несовершеннолетнего или других лиц, которые не могут сами защищать свои интересы, или в интересах государства может быть предъявлен законными представителями этих лиц или прокурором.

Гражданский истец *вправе*:

✓ поддерживать гражданский иск;

✓ представлять доказательства;
✓ давать объяснения по предъявленному иску;
✓ заявлять ходатайства и отводы;
✓ давать объяснения на том языке, которым владеет, и бесплатно пользоваться помощью переводчика;
✓ отказаться свидетельствовать против себя самого и своих близких родственников;
✓ иметь представителя;
✓ знакомиться с протоколами следственных действий, проведенных с его участием;
✓ участвовать с разрешения следователя (дознавателя) в следственных действиях, проводимых по его ходатайству;
✓ отказаться от предъявленного гражданского иска;
✓ по окончании расследования знакомиться с материалами дела, относящимися к заявленному иску, и выписывать из дела любые сведения в любом объеме;
✓ знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся к иску;
✓ участвовать в судебном разбирательстве в судах первой и апелляционной инстанций;
✓ выступать в судебных прениях, знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания;
✓ приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;
✓ обжаловать решения суда в части гражданского иска;
✓ знать о принесенных по делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения.

Отказ от иска может быть заявлен в любой момент производства по делу до удаления суда в совещательную комнату.

Гражданский истец *не вправе* разглашать данные предварительного расследования, если он был заранее предупрежден об этом. За разглашение таких данных гражданский истец несет ответственность по ст. 310 УК.

Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя (ст. 45 УПК). Представителями данных участников процесса могут быть адвокаты, а представителями гражданского истца, являющегося юридическим лицом, — иные лица, правомочные представлять его интересы. По постановлению мирового судьи в качестве представителя потерпевшего и гражданского истца может быть также допущен один из близких родственников или иное лицо.

Если потерпевший является несовершеннолетним или по своему физическому или психическому состоянию не может самостоятельно защищать свои права и интересы, то по делу обязательно участие его законного представителя или представителя.

Законные представители и представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя имеют те же процессуальные права, что и представляемые ими лица.

Личное участие в деле потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя не лишает их права иметь по этому делу представителя.

4.4. Участники УСП со стороны защиты

В соответствии с УПК к этой группе участников процесса отнесены подозреваемый, обвиняемый, их законный представитель, защитник, гражданский ответчик и его представитель. Все они осуществляют функцию защиты, отстаивая либо свои права, либо права представляемых ими лиц. Для этого закон наделяет их широким кругом процессуальных прав.

Подозреваемым (ст. 46 УПК) является лицо:

1) либо в отношении которого возбуждено УД;

2) либо задержанное по подозрению в совершении преступления;

3) либо в отношении которого применена мера пресечения до предъявления обвинения.

Основной особенностью процессуального положения подозреваемого является то, что это временный участник досудебного производства. Как правило, в положении подозреваемого лицо может находиться непродолжительное время: в случае задержания по подозрению в совершении преступления — до 48 часов, а в случае избрания меры пресечения до предъявления обвинения — до 10 суток. Затем лицу либо предъявляется обвинение, либо избранные в его отношении меры процессуального принуждения отменяются.

Подозреваемый *вправе:*

знать, в чем он подозревается и получить копию постановления о возбуждении УД или копию протокола задержания, или постановления о заключении под стражу;

✓ давать объяснения по поводу имеющегося подозрения или отказаться от дачи показаний;

✓ иметь защитника и свидания с ним наедине с момента, предшествующего первому допросу;

✓ представлять доказательства;

✓ заявлять ходатайства и отводы;

✓ давать показания на том языке, которым владеет, и пользоваться бесплатной помощью переводчика;

✓ знакомиться с протоколами следственных действий, проведенных с его участием;

✓ участвовать с разрешения следователя (дознавателя) в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или по ходатайствам его защитника и законного представителя;

✓ приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;

✓ защищаться иными средствами и способами, не запрещенными УПК.

Обвиняемый (ст. 47 УПК) — это лицо, в отношении которого вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого или обвинительный акт.

Обвиняемый вправе защищать свои права и интересы любыми средствами, не запрещенными законом, и иметь достаточно времени для подготовки к защите. В частности, обвиняемый *вправе*:

✓ знать, в чем обвиняется;

✓ получить копию постановления о привлечении в качестве обвиняемого, постановления о применении меры пресечения, обвинительного заключения или обвинительного акта;

✓ возражать против обвинения, давать показания либо отказаться от дачи показаний;

✓ представлять доказательства;

✓ заявлять ходатайства и отводы;

✓ давать показания на том языке, которым владеет, и пользоваться бесплатной помощью переводчика;

✓ пользоваться услугами защитника, в том числе бесплатно в случаях, установленных законом;

✓ иметь свидания с защитником наедине с момента, предшествующего первому допросу, без ограничения числа и продолжительности;

✓ знакомиться с протоколами следственных действий, проведенных с его участием;

✓ участвовать с разрешения следователя (дознавателя) в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или по ходатайствам его защитника и законного представителя;

✓ знакомиться с постановлением о назначении экспертизы, ставить вопросы эксперту и знакомиться с заключением эксперта;

✓ знакомиться по окончании расследования со всеми материалами дела и выписывать из него любые сведения в любом объеме;

✓ снимать копии с материалов дела, в том числе с помощью технических средств за свой счет;

✓ приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда и принимать участие в их рассмотрении судом;

✓ возражать против прекращения УД по нереабилитирующим основаниям;

✓ участвовать в судебном разбирательстве в судах первой, второй и надзорной инстанций;

✓ знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания;

✓ обжаловать решения суда;

✓ получать копии принесенных по делу жалоб и представлений и подавать на них возражения;

✓ участвовать при рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора.

Права обвиняемого разъясняются ему прокурором, следователем, дознавателем при первом допросе.

По УД о преступлениях несовершеннолетних к обязательному участию в деле привлекаются законные представители обвиняемых и подозреваемых (ст. 48 УПК).

Защитник (ст. 49 УПК) — это лицо, осуществляющее защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по делу.

В качестве защитников допускаются адвокаты. По ходатайству обвиняемого суд может допустить наряду с адвокатом, а мировой судья — вместо адвоката — иное лицо.

Защитник допускается к участию в деле:

1) с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого;

2) с момента возбуждения УД, по которому расследование проводится в форме дознания, и дел частного обвинения;

3) с момента фактического задержания лица в качестве подозреваемого или его заключения под стражу;

4) с момента объявления подозреваемому постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;

5) с момента осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления.

Одно и то же лицо не может быть защитником двух подозреваемых или обвиняемых, интересы которых противоречивы.

Адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты.

Защитник приглашается подозреваемым, обвиняемым, их законным представителем и другими лицами по их поручению.

По просьбе обвиняемого и подозреваемого участие защитника обеспечивается дознавателем, следователем, прокурором или судом.

При неявке приглашенного защитника в течение 5 дней указанные должностные лица предлагают обвиняемому (подозреваемому) пригласить другого защитника, а при отказе — принимают меры к назначению защитника. При отказе от назначенного защитника следственное действие проводится без участия защитника, за исключением случаев обязательного участия защитника.

При задержании подозреваемого или заключении его под стражу, если явка избранного им защитника невозможна в течение 24 часов, следователь, дознаватель, прокурор принимают меры к назначению защитника. При отказе подозреваемого от назначенного защитника, следственное действие проводится без участия защитника, за исключением случаев обязательного участия защитника.

Если адвокат участвует в деле по назначению дознавателя, следователя, прокурора и суда без заключения соглашения с клиентом, расходы по оплате его труда относятся за счет средств федерального бюджета.

Случаи обязательного участия защитника (ст. 51 УПК):

1) если обвиняемый и подозреваемый не отказались от защитника;

2) по делам о преступлениях несовершеннолетних;

3) по делам лиц с физическими и психическими недостатками, в силу которых они не могут самостоятельно осуществлять свое право на защиту;

4) по делам лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство;

5) по делам лиц, обвиняемых в совершении преступлений, за которые может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь;

6) по делам, рассматриваемым судом присяжных;

7) если обвиняемый заявил ходатайство о применении к нему особого порядка постановления приговора.

Подозреваемый и обвиняемый могут в любой момент производства по делу отказаться от защитника. Отказ допускается только по их инициативе в письменной форме и фиксируется в протоколе соответствующего следственного действия. Отказ от защитника необязателен для дознавателя, следователя и прокурора. Отказ от защитника не лишает обвиняемого и подозреваемого права в дальнейшем ходатайствовать о допуске защитника.

С момента допуска к участию в деле защитник *вправе* (ст. 53 УПК):

✓ иметь с подзащитным свидания наедине без ограничения количества и продолжительности;

✓ собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи в установленном законом порядке, и привлекать специалиста;

✓ присутствовать при предъявлении обвинения;

✓ участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого и в иных следственных действиях, проводимых с участием подозреваемого, обвиняемого или по его ходатайству;

✓ знакомиться с протоколами следственных действий, проведенных с участием подзащитного, а по окончании расследования — со всеми материалами УД, выписывать из них любые сведения в любом объеме, снимать копии за свой счет;

✓ заявлять ходатайства и отводы;

✓ участвовать в судебном разбирательстве первой, второй и надзорной инстанций и при рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;

✓ приносить жалобы;

✓ использовать иные, не запрещенные УПК, средства и способы защиты.

В качестве *гражданского ответчика* решением дознавателя, следователя, прокурора или суда привлекается физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с ГК несет ответственность за вред, причиненный преступлением (ст. 54 УПК).

Гражданский ответчик *вправе*:

✓ знать сущность исковых требований и основания их заявления;

✓ возражать против предъявленного гражданского иска;

✓ давать показания по существу предъявленного иска на том языке, которым он владеет, и пользоваться бесплатной помощью переводчика;

✓ отказаться свидетельствовать против себя самого и своих близких родственников;

✓ иметь представителя;

✓ собирать и представлять доказательства;

✓ заявлять ходатайства и отводы;

✓ по окончании расследования знакомиться с материалами УД, относящимися к заявленному гражданскому иску, и делать соответствующие выписки и снимать за свой счет копии с указанных материалов;

✓ участвовать в судебном разбирательстве в судах первой и апелляционной инстанций и выступать в судебных прениях;

✓ приносить жалобы на действия и решения органов предварительного расследования, прокурора и суда в части гражданского иска и участвовать в их рассмотрении судом;

✓ знакомиться с протоколом судебного заседания;

✓ обжаловать решение суда в части гражданского иска и участвовать в рассмотрении жалобы вышестоящим судом;

✓ знать о принесенных по делу жалобах и представлениях, затрагивающих его интересы, и подавать на них возражения.

Гражданский ответчик *не вправе*:

✓ уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя, прокурора и суда. В противном случае он может быть подвергнут приводу;

✓ разглашать данные предварительного следствия, если он был об этом заранее предупрежден. В противном случае он может быть привлечен к ответственности по ст. 310 УК.

В качестве *представителя гражданского ответчика* могут выступать адвокаты, а по его ходатайству решением органов предварительного расследования и суда в качестве представителей могут быть допущены и иные лица. Если в качестве гражданского ответчика выступает юридическое лицо, то его интересы могут представлять лица, управомоченные на это ГК.

Представитель гражданского ответчика имеет те же права, что и представляемое им лицо.

Тема 5. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

5.1. Общие положения учения о доказательствах и доказывании

Характеристика процесса доказывания как разновидности процесса познания. Уголовное судопроизводство представляет собой сложную и многогранную деятельность, которая состоит из различных систем действий. Ее основу составляет деятельность по выяснению фактических обстоятельств события преступления, собиранию и закреплению фактов, подтверждающих это событие. Эта деятельность всегда связана с познанием обстоятельств прошлого, т.е. тех, свидетелем которых не были ни следователь, ни суд. Познать обстоятельства преступления они могут лишь опосредованным путем, основываясь на тех фактических данных о происшедшем событии, которые остались в объективном мире.

Таким образом, стержнем уголовно-процессуальной деятельности является познание обстоятельств совершенного преступления. Оно осуществляется по общим правилам познавательной деятельности. Но особенностью познания, осуществляемого органами предварительного расследования и судом, является то, что оно носит удостоверительный характер: установленные в ходе расследования и судебного разбирательства факты и обстоятельства должны быть подтверждены сведениями, закрепленными в установленной зако-

ном процессуальной форме в материалах УД. В силу этого познание в уголовном процессе называется доказыванием.

Нормы уголовно-процессуального права, которые регламентируют эту деятельность, образуют доказательственное право. Оно является органической частью уголовно-процессуального права и может быть только условно выделено из всей его системы. В науке уголовного процесса и в курсе учебной дисциплины принято выделять учение о доказательствах и доказывании (теорию доказательств) как их составную часть.

Учение о доказательствах и доказывании, являясь теоретической базой доказательственного права, изучает юридические нормы, которые определяют процессуальный порядок доказывания; изучает понятие доказательств, понятие предмета доказывания, структуру процесса доказывания; исследует роль научно-технического прогресса в доказывании и т.д.

В основе познания в уголовном процессе лежат основные положения гносеологии, которые дают универсальный методологический ключ для познания обстоятельств совершенного преступления. Познание в уголовном процессе имеет целый ряд особенностей, обусловленных УСП как специфическим видом государственной деятельности. Они заключаются в следующем:

1) в ходе познания, осуществляемого в уголовном процессе, не могут быть использованы произвольные средства и способы познания. Познание обстоятельств совершенного преступления может осуществляться только с помощью средств, указанных в законе и называемых доказательствами, и только с помощью способов, предусмотренных процессуальной формой;

2) познание в уголовном процессе направлено на установление определенного в законе круга обстоятельств, значимых для разрешения УД. Таким образом, предмет познания заранее определен и ограничен в законе;

3) познание может осуществляться лишь определенными, указанными в законе субъектами.

Понятие и свойства доказательств. Для уголовно-процессуального познания не могут использоваться произвольные средства и способы. Средствами познания в«уголовном процессе служат доказательства.

УПК определяет доказательства как любые сведения, на основе которых органы предварительного расследования, прокурор и суд в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законом, устанавливают наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию по УД, и иных обстоятельств, имеющих значение для УД (ст. 74).

Такие фактические данные могут быть получены только из определенных, указанных в ч. 2 ст. 74 УПК источников:

→ показаний обвиняемого и подозреваемого;
→ показаний потерпевшего и свидетеля;
→ заключения и показаний эксперта;
→ заключения и показаний специалиста;
→ вещественных доказательств;
→ протоколов следственных и судебных действий;
→ иных документов.

То есть понятие доказательства составляет неразрывное единство содержания (сведения о фактических данных) и процессуальной формы (источника, в котором эти данные содержатся).

Для того чтобы фактические данные могли использоваться в качестве судебных доказательств, они должны обладать *свойствами относимости и допустимости*. Относимость доказательства означает его способность по своему содержанию устанавливать обстоятельства, для доказывания которых оно используется. Допустимость доказательства в широком смысле означает его законность, т.е. получение и использование в точном соответствии с правилами, установленными законом. Статья 75 УПК специально посвящена данному свойству доказательств. В соответствии с данной нормой недопустимые доказательства не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания любых обстоятельств, имеющих значение для разрешения УД.

К недопустимым доказательствам относятся:

1) показания подозреваемого и обвиняемого, данные в ходе досудебного производства в отсутствии защитника и не подтвержденные ими в судебном разбирательстве;

2) показания потерпевшего и свидетеля, основанные на догадках, предположениях и слухах, и те, источник которых не известен;

3) иные доказательства, полученные с нарушением требований УПК.

Предмет и пределы доказывания. Доказывание в **УСП** направлено на установление определенных, перечисленных в законе обстоятельств. То есть его предмет заранее определен и ограничен законом.

Доказыванию подлежат лишь те обстоятельства, которые имеют отношение к преступлению и которые позволяют правильно разрешить УД. Эти обстоятельства, подлежащие установлению по каждому УД, называют предметом доказывания.

Перечень этих обстоятельств дан в ст. 73 УПК:

1) событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления);

2) виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы;

3) обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого;

4) характер и размер вреда, причиненного преступлением;

5) обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния;

6) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;

7) обстоятельства, могущие повлечь освобождение от уголовной ответственности и наказания. "

Подлежат установлению также обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.

С понятием предмета доказывания тесно связано понятие пределов доказывания. Если *предмет доказывания* представляет собой комплекс обстоятельств, установление которых дает возможность правильно разрешить УД, то *пределы доказывания* — это круг, объем конкретных доказательств, необходимых для установления искомых обстоятельств.

Правильное определение пределов доказывания — это обеспечение такой совокупности доказательств, которая приводит к убеждению в реальном существовании обстоятельств, образующих предмет доказывания. Пределы доказывания указывают на достаточность доказательств для принятия того или иного решения. Пределы доказывания — оценочная категория. Они определяются по каждому конкретному УД в зависимости от имеющихся доказательств по внутреннему убеждению следователя и суда.

Структура процесса доказывания. Доказывание представляет собой процессуальную деятельность уполномоченных

законом государственных органов и должностных лиц по собиранию, проверке и оценке доказательств (ст. 85 УПК).

Собирание доказательств в соответствии со ст. 86 УПК производится дознавателем, следователем, прокурором и судом путем проведения следственных и иных процессуальных действий, предусмотренных УПК.

Кроме того, подозреваемый, обвиняемый, а также потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители вправе собирать и представлять письменные документы и предметы для приобщения их к УД в качестве доказательств.

Наконец, собирать доказательства может защитник путем:

1) получения предметов, документов и иных сведений;

2) опроса частных лиц с их согласия;

3) истребования справок, характеристик, иных документов из организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии.

Проверка доказательств производится путем сопоставления их с другими доказательствами, имеющимися в уголовном деле, а также установления их источников, получения других доказательств, подтверждающих или опровергающих проверяемое доказательство (ст. 87 УПК). То есть проверка доказательств может носить характер мыслительной, логической деятельности (анализ доказательства, условий его получения; сопоставление доказательства с другими фактическими данными), а может осуществляться и путем практической деятельности (путем производства таких следственных действий, как следственный эксперимент, проверка показаний на месте, очная ставка, повторная экспертиза и т.д.)

В соответствии со ст. 90 УПК обстоятельства, установленные вступившим в законную силу приговором, признаются судом, прокурором, следователем, дознавателем без дополнительной проверки, если эти обстоятельства не вызывают сомнений у суда. При этом такой приговор не может предрешать виновность лиц, не участвовавших ранее в рассматриваемом УД.

Оценка доказательств сопровождает собирание и проверку доказательств и вместе с тем логически завершает процесс доказывания. Оценка доказательств представляет собой логическую, мыслительную деятельность дознавате-

ля, следователя, прокурора и суда, приводящую их к убеждению об относимости, допустимости, достоверности, значимости каждого отдельного доказательства и достаточности всей их совокупности для разрешения УД (ст. 88 УПК).

Дознаватель, следователь, прокурор и суд свободны в оценке доказательств. Никакие доказательства не имеют для них заранее установленной силы. Оценка производится по внутреннему убеждению, основанному на совокупности собранных и проверенных в соответствии с требованиями закона доказательств.

Субъекты и обязанность уголовно-процессуального доказывания. Уголовно-процессуальное доказывание может осуществляться только определенным кругом субъектов, указанных в законе. Среди субъектов, которые в соответствии с УПК могут осуществлять доказывание, следует различать: а) тех, на ком лежит обязанность доказывания, б) тех, которые могут участвовать в доказывании.

Обязанность доказывания возложена на должностных лиц, осуществляющих функцию уголовного преследования: дознавателя, следователя и прокурора. Они должны при наличии повода и основания возбудить УД, собрать доказательства, подтверждающие событие преступления, виновность обвиняемого и все иные обстоятельства, имеющие значение по делу. Закон запрещает этим должностным лицам перекладывать обязанность по доказыванию на других участников процесса, равно как запрещает осуществлять доказывание недозволенными средствами и способами.

Большое значение в распределении бремени доказывания принадлежит принципу презумпции невиновности, в соответствии с которым обвиняемый не должен доказывать свою невиновность. Если обвиняемый занимает пассивную позицию по делу и отказывается от дачи показаний, то это не может быть положено в обоснование вывода о его виновности.

Правом принимать участие в доказывании наделен широкий круг лиц. Это такие участники процесса, как обвиняемый, подозреваемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, которые имеют право собирать и представлять доказательства, заявлять ходатайство об их истребовании.

Особое место применительно к обязанности по осуществлению доказывания занимает защитник. Закон не называет его среди субъектов, на которых возложена обязанность доказывания. Но защитник не вправе и уклониться от участия в доказывании. Он не может занимать пассивную позицию в ходе производства по делу и должен использовать все не противоречащие закону средства и способы в целях выяснения обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность.

Обязанность доказывания не лежит на суде. В соответствии с принципом состязательности уголовного процесса суд лишь исследует и оценивает те доказательства, которые представлены сторонами.

5.2. Виды источников доказательств в уголовном процессе

Показания свидетеля представляют собой сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по УД или в суде. Свидетель может быть допрошен о любых относящихся к УД обстоятельствах, в том числе о личности обвиняемого, потерпевшего и о своих взаимоотношениях с ними и другими свидетелями (ст. 79 УПК).

Свидетелем является лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения УД, вызванное для дачи показаний. Свидетель создается фактом совершения преступления, поэтому он незаменим.

Не подлежат допросу в качестве свидетеля (ст. 56 УПК):

1) судья, присяжный заседатель — об обстоятельствах УД, которые стали им известны в связи с участием в производстве по данному УД;

2) адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого — об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием;

3) адвокат — об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи, за исключением случаев, когда ему стало известно о готовящемся преступлении;

4) священнослужитель — об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди;

5) член Совета Федерации, депутат Государственной Думы без их согласия — об обстоятельствах, которые стали им известными в связи с осуществлением своих полномочий.

Свидетельвправе:

1) отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников. При согласии свидетеля дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по УД, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний;

2) давать показания на своем родном языке или языке, которым владеет;

3) пользоваться помощью переводчика бесплатно;

4) заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе;

5) заявлять ходатайства и приносить жалобы на действия дознавателя, следователя, прокурора и суда;

6) являться на допрос с адвокатом, приглашенным им для оказания юридической помощи;

7) ходатайствовать о применении в отношении его мер безопасности.

Свидетель не может быть принудительно подвергнут судебной экспертизе или освидетельствованию, за исключением случаев, когда освидетельствование необходимо для оценки достоверности его показаний.

Свидетельневправе:

1) уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя, прокурора или суда;

2) давать заведомо ложные показания либо отказываться от дачи показаний;

3) разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в уголовном деле, если он был об этом заранее предупрежден.

В случае уклонения от явки без уважительных причин свидетель может быть подвергнут приводу.

За дачу заведомо ложных показаний либо отказ от дачи показаний свидетель несет ответственность по ст. 307 и 308, за разглашение данных предварительного расследования — по ст. 310 УК.

При оценке показаний свидетеля следует учитывать факт его возможной заинтересованности в деле. Догадки и

предположения свидетеля не могут являться доказательствами.

Показания потерпевшего — это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства или в суде. Потерпевший может быть допрошен о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию по УД, в том числе о своих взаимоотношениях с подозреваемым, обвиняемым (ст. 78 УПК).

По предмету допроса, по содержанию и процессуальной природе показания потерпевшего имеют много общего с показаниями свидетеля. Но в отличие от свидетеля потерпевший является активным участником УСП. Он выступает на стороне обвинения. Дача показаний для потерпевшего является не только обязанностью, но и правом, реализуя которое он может защищать свои интересы.

Оценка показаний потерпевшего осуществляется по общим правилам. Однако следует учитывать, что потерпевший может заблуждаться и искажать факты под влиянием эмоционального стресса, вызванного совершением в его отношении преступного посягательства. Должен также приниматься во внимание фактор заинтересованности потерпевшего в исходе дела.

Суд же, кроме того, оценивая показания потерпевшего, должен учитывать, что при окончании расследования данный участник процесса был ознакомлен со всеми материалами дела и мог скорректировать свои показания в соответствии с ними.

Показания обвиняемого — это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по УД или в суде. Особенность показаний обвиняемого заключается в том, что они имеют двойственную процессуальную природу: это важнейший источник информации об обстоятельствах совершенного преступления и одновременно это средство защиты от обвинения.

Дача показания не является обязанностью обвиняемого. Он не несет никакой ответственности ни за отказ, ни за дачу заведомо ложных показаний.

Обвиняемый допрашивается об обстоятельствах совершенного преступления, обо всех других известных ему обстоятельствах дела, а также об имеющихся в деле доказательствах.

В зависимости от отношения обвиняемого к предъявленному обвинению выделяют следующие виды его показаний: признание обвиняемого, отрицание своей вины и показания против других лиц. Любые показания обвиняемого подлежат тщательной проверке и оценке на общих основаниях. Признание обвиняемым своей вины в совершении преступления может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении его виновности совокупностью имеющихся по УД доказательств (ст. 77 УПК).

Показания подозреваемого — это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по делу. Как и показания обвиняемого, они имеют двойственную природу, являясь не только источником доказательств, но и средством защиты данного участника процесса. Показания и обвиняемого, и подозреваемого всегда связаны с обстоятельствами, уличающими этих лиц в совершении преступления. Поэтому обвиняемый и подозреваемый не обязаны давать показания и не несут ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Но предмет показаний подозреваемого иной. К моменту допроса лица в качестве подозреваемого обвинение еще не сформулировано. Подозреваемому перед началом допроса должно быть разъяснено, в совершении какого преступления он подозревается. Поэтому он дает показания по поводу тех обстоятельств, которые послужили основанием для возбуждения против него УД, для его задержания или для применения к нему меры пресечения.

Подозреваемый, как правило, существует в деле ограниченное время. Затем, если ему предъявляется обвинение, он должен быть допрошен уже в качестве обвиняемого. Но показания, данные этим лицом в качестве подозреваемого, остаются в деле и имеют значение самостоятельного источника доказательств. Следователь и суд оценивают их по общим правилам и вправе использовать их при обосновании своих выводов по делу. Однако, если подозреваемый или обвиняемый давали показания на досудебном производстве в отсутствии защитника и не подтвердили их в судебном разбирательстве, данные показания теряют свойство допустимости и не могут быть использованы в качестве доказательств (п. 1 ч. 2 ст. 75 УПК).

Заключение и показания эксперта. Заключение эксперта — представленные в письменном виде выводы по вопросам, поставленным перед ним лицом, ведущим производство по УД, или сторонами.

Показания эксперта — это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном после получения его заключения, с целью разъяснения или уточнения данного заключения.

Органы предварительного расследования и суд назначают экспертизу в тех случаях, когда для разрешения вопросов, имеющих значение по делу, им требуются специальные познания. Производство судебной экспертизы обязательно для установления:

1) причины смерти;

2) характера и степени вреда, причиненного здоровью;

3) психического или физического состояния подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение по поводу его вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в УСП;

4) психического или физического состояния потерпевшего в случаях, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для УД, и давать показания;

5) возраста подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для УД, а документы о возрасте отсутствуют или вызывают сомнение (ст. 196 УПК).

Судебная экспертиза производится государственными судебными экспертами и иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями. Права и обязанности эксперта предусмотрены ст. 57 УПК.

Экспертвправе:

1) знакомиться с материалами УД, относящимися к предмету судебной экспертизы;

2) ходатайствовать о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения, либо о привлечении к производству судебной экспертизы других экспертов;

3) с разрешения дознавателя, следователя, прокурора и суда участвовать в производстве следственных и судебных действий и задавать вопросы, относящиеся к предмету судебной экспертизы;

4) давать заключение в пределах своей компетенции, в том числе по вопросам, хотя и не поставленным в поста-

новлении о назначении экспертизы, но имеющим отношение к предмету исследования;

5) приносить жалобы на действия дознавателя, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права;

6) отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за пределы специальных знаний, а также в случаях, если предоставленные ему материалы недостаточны для дачи заключения.

Эксперт не вправе:

1) без ведома следователя и суда вести переговоры с участниками уголовного процесса по вопросам, связанным с проведением экспертизы;

2) самостоятельно собирать материалы для исследования;

3) проводить без разрешения дознавателя, следователя, суда исследования, могущие повлечь полное или частичное уничтожение объектов либо изменение их внешнего вида или основных свойств;

4) давать заведомо ложное заключение;

5) разглашать данные предварительного расследования, ставшие известными ему в связи с участием в деле в качестве эксперта, если он был об этом заранее предупрежден.

Экспертиза может быть *первоначальной, дополнительной* и *повторной* (ст. 207 УПК), а также *комиссионной* и *комплексной* (ст. 200, 201 УПК).

Дополнительная экспертиза назначается при недостаточной ясности или полноте заключения, а также возникновении новых вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств. Она поручается тому же или другому эксперту.

Повторная экспертиза назначается в случае возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта или при наличии противоречий в его выводах. На ее разрешение ставятся те же вопросы, но поручается она другому эксперту.

Комиссионная судебная экспертиза проводится не менее чем двумя экспертами одной специальности. Комиссионный характер экспертизы определяется следователем либо руководителем экспертного учреждения, которому поручено производство судебной экспертизы.

Комплексная судебная экспертиза проводится группой экспертов разных специальностей.

Источником доказательств являются также показания эксперта, т.е. сведения, сообщенные им на допросе, проведенном после получения его заключения, в целях разъяснения или уточнения данного заключения. Допрос эксперта до представления им заключения не допускается. Эксперт не может быть допрошен по поводу ставших ему известными в связи с производством судебной экспертизы сведений, не относящихся к предмету данной экспертизы.

Заключение эксперта оценивается с точки зрения его *относимости, допустимости* и *достоверности*. Допустимость заключения эксперта определяется соблюдением процессуального порядка назначения и проведения экспертизы. Экспертному исследованию могут быть подвергнуты только объекты, которые были надлежащим образом процессуально оформлены. Следователь и суд должны также проверить правильность оформления заключения эксперта, наличие в нем всех необходимых реквизитов.

При оценке достоверности заключения должны учитываться следующие обстоятельства: надежность примененной методики (особенно, если экспертиза проводилась вне экспертного учреждения), достаточность и доброкачественность представленных для исследования материалов, полнота проведенного исследования.

Заключение специалиста — это его письменное суждение по вопросам, поставленным перед ним сторонами.

Показания специалиста — это сведения, сообщенные им на допросе об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также разъяснения своего мнения.

Специалист — это лицо, обладающее специальными познаниями и привлекаемое к участию в процессуальных действиях для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии доказательств, применении технических средств, для постановки вопросов эксперту и для разъяснения вопросов, входящих в его компетенцию. Он может быть привлечен к участию в деле не только следователем или иными должностными лицами со стороны обвинения (ст. 168 УПК), но и стороной защиты (ст. 53 УПК).

Процессуальное положение специалиста определено ст. 58 УПК: специалист вправе отказаться от участия по делу, если он не обладает необходимыми познаниями, с разрешения следователя и суда задавать вопросы участникам следственного действия, знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он принимал участие, при-

носить жалобы на действия следователя и суда, ограничивающие его права.

Специалист не вправе уклоняться от явки по вызову следователя и суда и разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными, если он был предупрежден об этом.

В отличие от заключения эксперта, которое может быть дано только на основании проведенного исследования, заключение специалиста не требует обязательных исследований и может быть дано только на основании суждений специалиста.

Вещественные доказательства в общем виде можно определить как материальные последствия преступления. Согласно ст. 81 УПК вещественными доказательствами могут быть признаны любые предметы, которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления; на которые были направлены преступные действия; иные предметы и документы, которые могут служить средствами к обнаружению преступления и установлению фактических обстоятельств УД.

ВД незаменимы, так как они создаются обстоятельствами совершенного преступления и значимы по делу своими индивидуальными особенностями и свойствами.

Для того чтобы предмет получил значение ВД, он должен быть *процессуально оформлен:* 1) закреплен факт появления предмета в деле путем составления протокола того следственного действия, в результате которого он был изъят; 2) для выявления свойств предмета, имеющих значение по данному делу, он должен быть осмотрен, подробно описан в протоколе осмотра, по возможности сфотографирован; 3) решение о признании предмета ВД и приобщении к материалам дела оформляется соответствующим постановлением.

ВД должны *храниться* при уголовном деле до вступления приговора в законную силу либо до истечения срока на обжалование постановления или определения о прекращении УД и передаваться вместе с ним. В случае, когда спор о праве на имущество, являющееся ВД, подлежит разрешению в порядке гражданского судопроизводства, ВД хранится до вступления в силу решения суда.

Вещественные доказательства в виде:

1) предметов, которые в силу громоздкости или иных причин не могут храниться при уголовном деле, в том числе большие партии товаров, хранение которых затруднено или издержки по обеспечению специальных условий хранения которых соизмеримы с их стоимостью:

а) фотографируются или снимаются на видео- или кинопленку, по возможности опечатываются и хранятся в месте, указанном дознавателем, следователем. К УД приобщается документ о месте нахождения такого ВД, а также может быть приобщен образец ВД, достаточный для сравнительного исследования;

б) возвращаются их владельцу, если это возможно без ущерба для доказывания;

в) передаются для реализации в порядке, установленном Правительством РФ. К УД может быть приобщен образец ВД, достаточный для сравнительного исследования;

2) скоропортящихся товаров и продукции, а также имущества, подвергающегося быстрому моральному старению, хранение которых затруднено или издержки по обеспечению специальных условий хранения которых соизмеримы с их стоимостью, могут быть:

а) возвращены их владельцам;

б) в случае невозможности возврата переданы для реализации в порядке, установленном Правительством РФ. К УД может быть приобщен образец ВД, достаточный для сравнительного исследования;

в) уничтожены, если скоропортящиеся товары и продукция пришли в негодность;

3) изъятых из незаконного оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, а также предметов, длительное хранение которых опасно для жизни и здоровья людей или для окружающей среды, после проведения необходимых исследований передаются для их технологической переработки или уничтожаются;

4) денег и иных ценностей, изъятых при производстве следственных действий, после осмотра и проведения других необходимых следственных действий:

а) должны быть сданы на хранение в банк или иную кредитную организацию;

б) могут храниться при УД, если индивидуальные признаки денежных купюр имеют значение для доказывания.

Иные условия хранения, учета и передачи отдельных категорий ВД устанавливаются Правительством РФ.

При передаче УД органом дознания следователю или от одного органа дознания другому, либо от одного следователя другому, а равно при направлении УД прокурору или в суд либо при передаче УД из одного суда в другой ВД передаются вместе с УД.

При вынесении приговора или прекращении УД должен быть решен вопрос о ВД. При этом:

1) орудия преступления подлежат конфискации или передаются в соответствующие учреждения, или уничтожаются;

2) предметы, запрещенные к обращению, подлежат передаче в соответствующие учреждения или уничтожаются;

3) предметы, не представляющие ценности и не истребованные стороной, подлежат уничтожению, а в случае ходатайства заинтересованных лиц или учреждений могут быть выданы им;

4) деньги и иные ценности, нажитые преступным путем, по приговору суда подлежат обращению в доход государства;

5) документы, являющиеся ВД, остаются при уголовном деле в течение всего срока хранения последнего либо передаются заинтересованным лицам по их ходатайству;

6) остальные предметы выдаются законным владельцам, а при неустановлении последних переходят в собственность государства. Споры о принадлежности ВД разрешаются в порядке гражданского судопроизводства.

Предметы, изъятые в ходе досудебного производства, но не признанные вещественными доказательствами, подлежат возврату лицам, у которых они были изъяты.

Протоколы следственных действий и судебного заседания допускаются в качестве доказательств, если они соответствуют требованиям, установленным УПК (ст. 83). Требования к протоколу следственного действия изложены в ст. 166 УПК: протокол может быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств. При производстве следственного действия могут также применяться стенографирование, киносъемка, аудио- и видеозапись. Стенограмма и стенографическая запись, материалы аудио- и видеозаписи хранятся при уголовном деле.

В протоколе указываются:

1) место и дата производства следственного действия, время его начала и окончания с точностью до минуты;

2) должность и фамилия лица, составившего протокол;

3) фамилия, имя и отчество каждого лица, участвовавшего в следственном действии, а в необходимых случаях — его адрес и другие данные о его личности.

В протоколе излагаются процессуальные действия в том порядке, в каком они имели место, выявленные при их производстве существенные для данного УД обстоятельства, а также заявления лиц, участвовавших в производстве следственного действия.

В протоколе должны быть указаны также технические средства, примененные при производстве соответствующего следственного действия, условия и порядок их использования, объекты, к которым эти средства были применены, и полученные результаты. В протоколе должно быть, кроме того, отмечено, что перед применением технических средств об этом были уведомлены лица, участвующие в производстве следственного действия.

Протокол предъявляется для ознакомления всем лицам, участвовавшим в производстве следственного действия. Им разъясняется право делать замечания, подлежащие внесению в протокол. Все внесенные в протокол замечания, дополнения и исправления должны быть оговорены и удостоверены подписями этих лиц.

Протокол подписывается следователем и лицами, участвовавшими в производстве следственного действия.

К протоколу прилагаются фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы допроса, кассеты видеозаписи, носители компьютерной информации, чертежи, планы, схемы, слепки и оттиски следов, выполненные при производстве следственного действия.

При необходимости обеспечить безопасность потерпевшего, его представителя, свидетеля, их родственников и иных близких лиц следователь вправе в протоколе следственного действия, в котором участвуют потерпевший, его представитель, свидетель, не приводить данные об их личности. В этом случае следователь с согласия прокурора выносит постановление, в котором излагаются причины принятия решения о сохранении в тайне данных о личности участника следственного действия, указывается псевдоним и приводится образец подписи, которые он будет использовать в протоколах следственных действий с его участием.

Постановление помещается в опечатанный конверт и приобщается к УД.

Протокол должен также содержать запись о разъяснении участникам следственных действий их прав, обязанностей, ответственности и порядка производства следственного действия, удостоверяемую их подписями.

Иные документы допускаются в качестве доказательств, если изложенные в них сведения имеют значение для установления обстоятельств, входящих в предмет доказывания по УД (ст. 84 УПК).

Документы могут содержать сведения, зафиксированные как в письменной, так и в иной форме. К ним в том числе могут относиться: материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи и иные носители информации, полученные, истребованные или представленные по делу в соответствии с требованиями УПК.

Документы приобщаются к УД и хранятся в течение всего срока его хранения. По ходатайству их законного владельца изъятые и приобщенные к УД документы или их копии могут быть переданы ему.

Документы, обладающие признаками ВД, признаются таковыми.

Тема 6. МЕРЫ ПРЕСЕЧЕНИЯ

6.1. Понятие и виды мер процессуального принуждения

Под уголовно-процессуальным принуждением понимается совокупность предусмотренных законом мер принудительного воздействия, призванных обеспечить исполнение участниками процесса своих обязанностей при производстве по УД.

Меры процессуального принуждения не являются мерами ответственности. Они применяются не только вследствие нарушения участниками процесса своих обязанностей, но и для предотвращения этого. Некоторые из мер процессуального принуждения могут быть применены не только к подозреваемому или обвиняемому, но и к иным участникам процесса (потерпевшему, свидетелю и др.).

Всем этим мерам в определенной степени свойственно принуждение, которое проявляется в ограничении прав и свобод лица. Подобные ограничения допускаются исключительно в интересах раскрытия преступления, изобличения виновного и разрешения УД судом.

Таким образом, меры процессуального принуждения — это предусмотренные уголовно-процессуальным законодательством процессуальные средства принудительного характера, применяемые в строго установленном законом порядке дознавателем, следователем, прокурором и судом в отношении подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля и иных участников процесса для предотвращения и устранения возможных препятствий в процессе расследования и рассмотрения уголовных дел в целях обеспечения успешного выполнения задач УСП.

УПК предусматривает следующие *виды мер процессуального принуждения:* задержание подозреваемого, меры пресечения, обязательство о явке, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество (эти меры принуждения могут быть применены только в отношении подозреваемого или обвиняемого), привод, обязательство о явке, денежное взыскание (эти меры принуждения могут применяться и к иным участникам процесса).

6.2. Меры пресечения: понятие, сущность, виды, основания и условия применения

Меры пресечения — это меры процессуального принуждения, применяемые к обвиняемому, а в исключительных случаях — к подозреваемому, при наличии определенных оснований для обеспечения его явки в органы предварительного расследования и в суд и надлежащего поведения при производстве по делу, а также в целях обеспечения исполнения приговора.

Основаниями для избрания меры пресечения являются данные, свидетельствующие о том, что обвиняемый (подозреваемый): 1) скроется от дознания, следствия или суда; 2) может продолжить заниматься преступной деятельностью; 3) может угрожать участникам процесса, уничтожить доказательства или иным путем воспрепятствовать производству по делу. Кроме того, основанием для избрания меры

пресечения может явиться необходимость обеспечить исполнение приговора суда (ст. 97 УПК).

Уголовно-процессуальное законодательство предусматривает следующие *виды мер пресечения* (ст. 98): 1) подписка о невыезде; 2) личное поручительство; 3) наблюдение командования воинской части; 4) присмотр за несовершеннолетним; 5) залог; 6) домашний арест; 7) заключение под стражу.

При наличии оснований для избрания меры пресечения, определяя ее вид, дознаватель, следователь, прокурор и суд должны учитывать тяжесть предъявленного обвинения, сведения о личности обвиняемого, его возраст, состояние здоровья, семейное положение, род занятий и другие обстоятельства (ст. 99 УПК).

Мера пресечения в отношении обвиняемого избирается на время предварительного расследования и судебного разбирательства до вступления приговора в законную силу. При продлении срока расследования одновременно с ним продляется и срок действия меры пресечения. И только такая мера пресечения, как заключение под стражу, имеет собственный срок исчисления, который нуждается в самостоятельном продлении.

В отношении подозреваемого мера пресечения действует 10 суток. Если в этот срок ему не предъявлено обвинение, то мера пресечения отменяется (ст. 100 УПК). Мера пресечения, избранная в отношении лиц, подозреваемых в совершении преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.1, 206, 208, 209, 277, 278,279, 281 и 360 УК, действует в течение 30 суток (именно в этот срок им должно быть предъявлено обвинение).

Решение об избрании меры пресечения оформляется соответствующим постановлением (определением), копия которого вручается обвиняемому (подозреваемому), а также его защитнику и законному представителю по их просьбе.

6.3. Порядок применения в качестве меры пресечения заключения под стражу

Заключение под стражу является самой строгой мерой пресечения. Она связана с наибольшими ограничениями прав личности, поэтому она должна применяться лишь тогда, когда другая мера пресечения не может гарантировать достижения необходимых целей.

УПК (ст. 108) допускает применение заключения под стражу в качестве меры пресечения только в отношении обвиняемых (подозреваемых) в совершении преступлений, за которые уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы свыше 2 лет.

В исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана за совершение преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до 2 лет, при наличии одного из следующих обстоятельств: 1) обвиняемый (подозреваемый) не имеет постоянного места жительства на территории РФ; 2) его личность не установлена; 3) им нарушена ранее избранная мера пресечения; 4) он скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

К несовершеннолетнему обвиняемому (подозреваемому) заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено в случае, если он обвиняется (подозревается) в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего обвиняемого (подозреваемого) в совершении преступления средней тяжести.

При необходимости избрания в качестве меры пресечения заключения под стражу прокурор, а также следователь и дознаватель с согласия прокурора возбуждают перед судом соответствующее ходатайство. В постановлении о возбуждении ходатайства излагаются мотивы и основания, в силу которых возникла необходимость в заключении обвиняемого (подозреваемого) под стражу и невозможно избрание иной меры пресечения. К постановлению прилагаются материалы, подтверждающие обоснованность ходатайства. Если ходатайство возбуждается в отношении лица, задержанного по подозрению в совершении преступления, то постановление и указанные материалы должны быть представлены судье не позднее чем за 8 часов до истечения срока задержания.

Постановление о возбуждении ходатайства об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу подлежит рассмотрению единолично судьей районного суда с участием обвиняемого (подозреваемого), прокурора, защитника, если он участвует в уголовном деле, по месту про-

изводства предварительного расследования либо по месту задержания в течение 8 часов с момента поступления материалов в суд. В судебном заседании вправе также участвовать законный представитель несовершеннолетнего обвиняемого (подозреваемого), следователь, дознаватель. Неявка без уважительных причин сторон, своевременно извещенных о времени судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения ходатайства.

В начале заседания судья объявляет, какое ходатайство подлежит рассмотрению, разъясняет явившимся в судебное заседание лицам их права и обязанности. Затем прокурор либо по его поручению лицо, возбудившее ходатайство, обосновывает его, после чего заслушиваются другие явившиеся в судебное заседание лица.

Рассмотрев ходатайство, судья выносит одно из следующих постановлений:

1) об избрании в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения в виде заключения под стражу;

2) об отказе в удовлетворении ходатайства;

3) о продлении срока задержания на срок не более чем 72 часа для представления сторонами дополнительных доказательств обоснованности применения в качестве меры пресечения заключения под стражу. В этом случае судья указывает в постановлении дату и время, до которых он продлевает срок задержания.

Постановление судьи направляется лицу, возбудившему ходатайство, прокурору, обвиняемому (подозреваемому) и подлежит немедленному исполнению.

Повторное обращение в суд с ходатайством о заключении под стражу одного и того же лица по тому же УД после вынесения судьей постановления об отказе в избрании этой меры пресечения возможно лишь при возникновении новых обстоятельств, обосновывающих необходимость заключения лица под стражу.

Постановление судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу или об отказе в этом может быть обжаловано в вышестоящий суд в кассационном порядке в течение 3 суток со дня его вынесения. Судья кассационной инстанции принимает решение по жалобе или представлению не позднее чем через 3 суток со дня их поступления.

Лицо, в производстве которого находится уголовное дело, незамедлительно уведомляет родственников обвиняемого (подозреваемого), а при заключении под стражу военнослужащего — также командование воинской части, о месте содержания его под стражей или об изменении места содержания под стражей.

Согласно ст. 109 УПК срок содержания под стражей при расследовании преступлений не может превышать 2 месяца.

В случае невозможности закончить расследование в срок до 2 месяцев и при отсутствии оснований для изменения или отмены меры пресечения этот срок может быть продлен судьей районного суда до 6 месяцев. Дальнейшее продление срока может быть осуществлено в отношении лиц, обвиняемых в совершении тяжких и особо тяжких преступлений, только ввиду особой сложности дела и при наличии оснований для избрания этой меры пресечения судьей того же суда по ходатайству следователя, внесенного с согласия прокурора субъекта РФ, до 12 месяцев.

Срок содержания под стражей свыше 12 месяцев может быть продлен лишь в исключительных случаях в отношении лиц, обвиняемых в совершении особо тяжких преступлений, судьей суда субъекта РФ по ходатайству следователя, внесенного с согласия Генерального прокурора РФ или его заместителя, до 18 месяцев.

Дальнейшее продление срока не допускается. Обвиняемый, содержащийся под стражей, подлежит немедленному освобождению.

Материалы оконченного расследованием УД должны быть предъявлены обвиняемому, содержащемуся под стражей, и его защитнику не позднее чем за месяц до окончания предельного срока содержания под стражей.

Если материалы оконченного расследованием УД были предъявлены обвиняемому и его защитнику позднее чем за месяц до окончания предельного срока содержания под стражей, то по его истечении обвиняемый подлежит немедленному освобождению. При этом за обвиняемым и его защитником сохраняется право на ознакомление с материалами УД.

В случае, если сроки для предъявления материалов оконченного расследованием УД обвиняемому и его защитнику были соблюдены, однако одного месяца для ознакомления с материалами УД им оказалось недостаточно,

следователь с согласия прокурора субъекта РФ вправе не позднее чем за 5 суток до истечения предельного срока содержания под стражей возбудить ходатайство о продлении этого срока перед судом субъекта РФ.

Судья не позднее чем через 5 суток со дня получения ходатайства выносит одно из следующих решений:

1) о продлении срока содержания под стражей до момента окончания ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами УД и направления прокурором УД в суд;

2) об отказе в удовлетворении ходатайства следователя и об освобождении лица из-под стражи.

Срок содержания под стражей в период предварительного расследования исчисляется с момента заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу до направления прокурором УД в суд. В срок содержания под стражей также засчитывается время:

1) на которое лицо было задержано в качестве подозреваемого;

2) домашнего ареста;

3) принудительного нахождения в медицинском или психиатрическом стационаре по решению суда;

4) в течение которого лицо содержалось под стражей на территории иностранного государства по запросу об оказании правовой помощи или о выдаче его Российской Федерации.

В случае повторного заключения под стражу подозреваемого, обвиняемого по тому же уголовному делу, а также по соединенному с ним или выделенному из него УД срок содержания под стражей исчисляется с учетом времени, проведенного под стражей ранее.

Однако в таком порядке заключение под стражу будет избираться и его срок продляться только с 1 января 2004 г. До 1 января 2004 г. решения по этим вопросам принимает прокурор. Но при этом он должен руководствоваться требованиями, предъявляемыми к избранию данной меры пресечения новым УПК. За сторонами сохраняется право обжалования законности и обоснованности заключения под стражу в суд (ст. 10 Федерального закона от 18 декабря 2001 г. № 177-ФЗ «О введении в действие Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации»).

Тема 7. ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА

7.1. Понятие и значение стадии возбуждения уголовного дела

Первой стадией российского уголовного процесса является возбуждение УД. В соответствии со ст. 144 УПК дознаватель, орган дознания, следователь и прокурор обязаны принять и проверить сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении.

От своевременности возбуждения УД во многом зависит успех его дальнейшего расследования. Волокита и ошибки, допущенные в этой стадии процесса, нередко влекут невосполнимую в дальнейшем утрату доказательств. Законное и своевременное возбуждение УД обеспечивает защиту интересов общества и государства, а также прав и законных интересов потерпевших от преступления. С другой стороны, законный и обоснованный отказ в возбуждении УД также является гарантией прав личности, ограждая ее от необоснованного привлечения к уголовной ответственности.

Быстрое и правильное реагирование правоохранительных органов на заявления и сообщения о совершенных и готовящихся преступлениях и принятие по ним своевременных и законных решений имеют большое воспитательное и предупредительное значение.

Возбуждение УД имеет и важное процессуальное значение, так как только после этого становится возможным производство следственных действий, применение мер процессуального принуждения. До принятия решения о возбуждении УД закон допускает производство только трех следственных действий: осмотра места происшествия, освидетельствования и судебной экспертизы (ч. 4 ст. 146 УПК), если они необходимы для закрепления следов преступления и установления оснований для возбуждения УД.

Сущность стадии возбуждения УД заключается в принятии компетентными должностными лицами заявлений и сообщений о преступлениях и возбуждении по ним либо отказе в возбуждении уголовных дел. Другими словами, сущность первой стадии процесса заключается в быстром и обоснованном реагировании уголовно-процессуальными средствами на все случаи обнаружения преступлений.

Содержание этой стадии уголовно-процессуальной деятельности заключается в системе процессуальных отношений, действий и решений с момента получения информации о преступлении до принятия по ней решения о возбуждении УД либо отказе в этом. То есть содержание стадии возбуждения УД не сводится только к вынесению соответствующего постановления; оно включает в себя деятельность по разрешению ряда вопросов, предшествующих принятию итогового решения по заявлению или сообщению о преступлении.

Правом возбуждения УД в соответствии с УПК наделены в соответствии со своей компетенцией дознаватель и следователь с согласия прокурора, а также сам прокурор (ч. 1 ст. 146 УПК).

7.2. Поводы и основания к возбуждению уголовного дела. Обстоятельства, исключающие производство по уголовному делу

Для возбуждения УД необходимо: а) наличие законного повода; б) наличие достаточного основания; в) отсутствие обстоятельств, исключающих производство по делу.

Под *поводом к возбуждению УД* принято понимать предусмотренные законом источники, из которых компетентные должностные лица получают информацию о совершенном или готовящемся преступлении.

Статья 140 УПК к поводам для возбуждения УД относит:

1) заявление о преступлении;

2) явку с повинной;

3) сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников.

Заявление о преступлении в соответствии со ст. 141 УПК может быть сделано в устном или письменном виде. Письменное заявление должно быть подписано заявителем. Устное заявление заносится в протокол, который подписывается заявителем и лицом, принявшим данное заявление. В протоколе указываются также данные о заявителе и документах, удостоверяющих его личность. Анонимное заявление не может служить поводом для возбуждения УД.

Заявитель предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос в соответствии со ст. 306 УК.

Явка с повинной в соответствии со ст. 142 УПК представляет собой добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении. Заявление о явке с повинной может быть сделано как в письменном, так и в устном виде. Устное заявление принимается и заносится в протокол.

Сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из других источников, оформляется в виде рапорта об обнаружении признаков преступления должностным лицом, получившим данное сообщение (ст. 143 УПК).

По сообщению о преступлении, распространенному в средствах массовой информации, прокурор поручает провести проверку органу дознания или следователю. Редакция соответствующего СМИ обязана передать по требованию прокурора, следователя или органа дознания имеющиеся документы и материалы, подтверждающие сообщение о преступлении, а также данные о лице, предоставившем указанную информацию, за исключением случаев, когда это лицо поставило условие о сохранении в тайне источника информации (ст. 144 УПК).

Заявителю выдается документ о принятии сообщения о преступлении с указанием данных о лице, его принявшем, а также даты и времени его принятия. Отказ в приеме сообщения о преступлении может быть обжалован прокурору или в суд (ст. 144 УПК).

УД частного (ч. 6 ст. 144 УПК) и частно-публичного обвинения (ст. 147 УПК) возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего. При отсутствии заявления потерпевшего такие дела могут быть возбуждены прокурором, только если потерпевший в силу беспомощного состояния или по иным причинам не может самостоятельно защитить свои права и интересы (ч. 2 ст. 147, ч. 3 ст. 318 УПК).

Помимо законного повода для возбуждения УД требуются *достаточные основания*. В соответствии с ч. 2 ст. 140 УПК основанием для возбуждения УД является наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления.

Таким образом, основания для возбуждения УД образуют фактические данные, свидетельствующие о совершении преступления. Для принятия решения о возбуждении УД не требуется установления всех признаков состава преступления. Достаточно установить наличие данных об объективной стороне преступления, данных, подтверждающих наличие события преступления. Отсутствие сведе-

ний о субъекте преступления не может служить препятствием к возбуждению УД.

Если в заявлении или сообщении о преступлении отсутствует достаточная информация для того, чтобы сразу же возбудить УД или отказать в этом, дознаватель, следователь и прокурор проводят проверку достаточности оснований. Такая проверка может проводиться в течение 3 суток со дня поступления сообщения. Прокурор, начальник следственного отдела и начальник органа дознания могут продлить срок такой проверки до 10 суток, а при необходимости проведения документальных проверок или ревизий прокурор по ходатайству следователя или дознавателя вправе продлить этот срок до 30 суток (ст. 144 УПК).

УД не может быть возбуждено, если имеются *обстоятельства, исключающие производство по делу*. Согласно ст. 24 УПК к таким обстоятельствам относятся:

1) отсутствие события преступления;

2) отсутствие в деянии состава преступления;

3) истечение сроков давности уголовного преследования;

4) смерть подозреваемого или обвиняемого, кроме случаев, когда производство по делу необходимо для реабилитации умершего;

5) отсутствие заявления потерпевшего, если УД может быть возбуждено не иначе как по его заявлению;

6) отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях члена Совета Федерации и депутата Государственной Думы, судей Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного судов РФ и иных судей, депутата законодательного органа государственной власти субъекта РФ, следователя, адвоката либо отсутствие согласия Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей на возбуждение УД в отношении соответственно члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, судей Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного судов РФ и иных судей.

7.3. Решения, принимаемые в стадии возбуждения уголовного дела

По результатам рассмотрения сообщения о преступлении орган дознания, дознаватель, следователь или прокурор согласно ст. 145 **УПК** принимают одно из следующих решений:

1) о возбуждении УД;

2) об отказе в возбуждении УД;

3) о передаче сообщения по подследственности или подсудности.

Возбуждение УД осуществляется при наличии повода и основания. Это решение принимается в пределах установленной законом компетенции дознавателем или следователем с согласия прокурора или самим прокурором и оформляется соответствующим постановлением (ст. 146 УПК).

В постановлении о возбуждении УД указываются:

1) дата, время и место его вынесения;

2) кем оно вынесено;

3) повод и основания для возбуждения УД;

4) пункт, часть и статья уголовного закона, на основании которых возбуждается УД.

Дознаватель и следователь, вынеся постановление о возбуждении УД, незамедлительно направляют его прокурору. К постановлению прилагаются материалы проверки сообщения о преступлении, а в случае производства отдельных следственных действий по закреплению следов преступления (осмотр места происшествия, освидетельствование, назначение судебной экспертизы) — соответствующие протоколы и постановления.

Прокурор либо незамедлительно дает согласие на возбуждение УД, либо выносит постановление об отказе в даче согласия на возбуждение дела, либо о возвращении материалов для дополнительной проверки.

О решении прокурора следователь или дознаватель в тот же день уведомляют заявителя и лицо, в отношении которого возбуждено УД.

Решение об отказе в возбуждении УД (ст. 148 УПК) принимается прокурором, следователем или дознавателем при отсутствии оснований для возбуждения дела и при наличии обстоятельств, исключающих производство по делу (ст. 24 УПК).

Если в возбуждении УД было отказано по результатам проверки сообщения о преступлении, распространенного средством массовой информации, то это решение подлежит обязательному опубликованию.

Копия постановления об отказе в возбуждении УД в течение 24 часов направляется заявителю и прокурору. Заявителю разъясняется право обжаловать данное постановление прокурору или в суд.

Передача сообщения по подследственности осуществляется в тех случаях, когда преступление, о котором информируется соответствующее должностное лицо, подследственно иному следователю или органу дознания.

Заявления о совершении преступлений частного обвинения направляются мировому судье (п. 3 ч. 1 ст. 145 УПК).

При передаче сообщения по подследственности или подсудности орган дознания, дознаватель, следователь или прокурор принимают меры по сохранению следов преступления (ч. 3 ст. 145 УПК).

Тема 8. ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ

8.1. Понятие, задачи и значение стадии предварительного расследования

Предварительное расследование — это регламентированная законом деятельность следователя и дознавателя по собиранию, проверке и оценке доказательств, на основании которых устанавливаются необходимые для дела обстоятельства, в целях защиты прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления.

Перед предварительным расследованием ставятся следующие задачи: раскрыть преступление, установить виновное лицо и осуществить его уголовное преследование; всесторонне, полно и объективно исследовать все обстоятельства УД; обнаружить и процессуально закрепить доказательства для последующего их использования в процессе судебного разбирательства; обеспечить законное и обоснованное привлечение в качестве обвиняемых лиц, совершивших преступление, и не допустить привлечения невиновных к уголовной ответственности; обеспечить участие обвиняемого в производстве по УД и не допустить дальнейшей преступной деятельности с его стороны; выявить причины и условия, способствовавшие совершению преступления, и принять меры по их устранению; установить характер и размер ущерба, причиненного преступлением, и принять меры по обеспечению его возмещения.

Значение предварительного расследования состоит в том, что органом расследования устанавливаются данные о преступлении, лице, его совершившем, и обеспечивается реализация уголовной ответственности, установленной законом. Проведение предварительного расследования пресекает преступную деятельность лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, и способствует предупреждению преступлений со стороны других лиц. Гарантией законности проведенного расследования служит прокурорский надзор и судебный контроль за действиями и решениями следователя и дознавателя.

8.2. Формы предварительного расследования

Предварительное расследование производится в форме предварительного следствия либо в форме дознания (ст. 150 УПК).

Предварительное следствие является основной формой предварительного расследования УД. Именно в этой форме расследуются все дела о тяжких и особо тяжких преступлениях, а также наиболее сложные дела о преступлениях небольшой и средней тяжести. Предварительное следствие всегда может заменить собой дознание, и в этой форме может быть закончено расследование любого преступления.

Предварительное следствие осуществляет следователь, для которого это является единственной компетенцией.

Расследование в форме *дознания* ведет дознаватель. Для органов дознания расследование УД является не единственной и даже не главной компетенцией. Основное предназначение органов дознания — осуществление оперативно-розыскной деятельности.

Дознание принято рассматривать как вспомогательную и упрощенную форму предварительного расследования. Оно осуществляется по ряду преступлений небольшой и средней тяжести, предварительное следствие по которым необязательно и перечень которых дан в ч. 3 ст. 150 УПК. При этом закон указывает, что расследование в форме дознания по указанным преступлениям осуществляется только при условии, что дело возбуждено против конкретного лица (ч. 2

ст. 223 УПК). Если же дело возбуждено по факту преступления, т.е. если лицо, его совершившее, неизвестно, то расследование должно осуществляться в форме следствия.

Дознание проводится в более короткие сроки, **и** в его процедуре есть небольшие отличия от процедуры следствия. Но в целом порядок проведения следствия и дознания, в частности порядок производства следственных действий, принятия решений, является одинаковым.

8.3. Общие условия предварительного расследования

Общие условия предварительного расследования — это предусмотренные уголовно-процессуальным законом (гл. 21 УПК) правовые требования, основанные на общих принципах уголовного процесса, которые выражают характерные черты деятельности по расследованию преступлений и определяют общие требования, предъявляемые к порядку производства следственных действий и принятия решений.

Соблюдение общих условий способствует полноте, всесторонности и объективности предварительного расследования и реализации прав и законных интересов участников уголовного процесса.

В соответствии с гл. 21 **УПК** можно выделить следующие общие условия предварительного расследования: правила о подследственности; правила о соединении и выделении УД; производство неотложных следственных действий органом дознания по делам, по которым обязательно предварительное следствие; формы окончания предварительного расследования; обязательность рассмотрения ходатайств участников предварительного расследования; меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества; недопустимость разглашения данных предварительного расследования; сроки предварительного расследования; расследование дела группой следователей.

Правила о подследственности уголовного дела. Подследственность УД — это совокупность закрепленных в законе правил, в соответствии с которыми определяется орган, правомочный и обязанный расследовать данное дело. Выделяют следующие виды подследственности: а) предметную (родовую); б) территориальную (местную); в) персональную (личную); г) альтернативную; д) по связи дел.

Предметная (родовая) подследственность определяется в зависимости от характера и степени общественной опасности совершенного преступления. Статья 151 УПК определяет перечень преступлений, расследование которых относится к ведению того или иного органа предварительного следствия и дознания.

Территориальная (местная) подследственность определяет компетенцию конкретных органов предварительного расследования в пределах обслуживаемой ими территории. Согласно ст. 152 УПК предварительное расследование производится по месту совершения преступления. Если преступление было начато в одном месте, а закончено в другом, то УД расследуется по месту окончания преступления. В целях обеспечения полноты и объективности расследования и соблюдения процессуальных сроков предварительное расследование может проводиться по месту нахождения обвиняемого или большинства свидетелей.

Персональная (личная) подследственность определяется в зависимости от субъекта преступления. Так, УД обо всех преступлениях, совершенных судьями, прокурорами, следователями, адвокатами и иными лицами, указанными в п. «б» и «в» ч. 2 ст. 151 УПК, расследуются следователями прокуратуры.

Для ряда преступлений, совершенных в сфере экономики, перечень которых дан в ч. 5 ст. 151 УПК, установлена *альтернативная подследственность,* т.е. предварительное следствие по ним может проводиться следователем того органа, который выявил данное преступление.

Подследственность по связи дел установлена ч. 6 ст. 151 УПК. В соответствии с нею расследование некоторых уголовных дел (например, некоторых преступлений против правосудия) осуществляется следователем того органа, к подследственности которого относится преступление, в связи с которым возбуждено соответствующее УД.

Правила о соединении и выделении УД. **В** одном производстве могут быть соединены УД в отношении: 1) нескольких лиц, совершивших одно или несколько преступлений в соучастии; 2) одного лица, совершившего несколько преступлений; 3) лица, обвиняемого в заранее не обещанном укры-

вательстве преступлений, расследуемых по этим УД (ст. 153 УПК).

Соединение УД допускается также в случаях, когда лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено, но имеются достаточные основания полагать, что несколько преступлений совершены одним лицом или группой лиц. Соединение УД производится на основании постановления прокурора. При соединении УД срок производства по ним определяется по УД, имеющему наиболее длительный срок предварительного расследования. При этом срок производства по остальным УД поглощается наиболее длительным сроком и дополнительно не учитывается.

Выделение УД в отдельное производство допускается в отношении:

1) отдельных обвиняемых по УД о преступлениях, совершенных в соучастии, в случаях, если обвиняемый скрылся либо место его нахождения не установлено по иным причинам, либо в случаях временного тяжелого заболевания обвиняемого;

2) несовершеннолетнего обвиняемого, привлеченного к уголовной ответственности вместе с совершеннолетними обвиняемыми;

3) иных лиц, обвиняемых в совершении преступления, не связанного с деяниями, вменяемыми в вину по расследуемому УД, когда об этом становится известно в ходе предварительного расследования.

Выделение УД в отдельное производство для завершения предварительного расследования допускается, если это не отразится на всесторонности и объективности предварительного расследования и разрешения УД, в случаях, когда это вызвано большим объемом УД или множественностью его эпизодов. Выделение УД производится на основании постановления прокурора, следователя или дознавателя.

В уголовном деле, выделенном в отдельное производство, должны содержаться подлинники или заверенные прокурором, следователем или дознавателем копии процессуальных документов, имеющих значение для данного УД. Материалы УД, выделенного в отдельное производство, допускаются в качестве доказательств по данному УД.

Срок предварительного следствия по УД, выделенному в отдельное производство, исчисляется со дня вынесения

соответствующего постановления, когда выделяется УД по новому преступлению или в отношении нового лица. В остальных случаях срок исчисляется с момента возбуждения того уголовного дела, из которого оно выделено в отдельное производство (ст. 154 УПК).

Производство неотложных следственных действий (ст. 157 УПК). Если следователь по каким-либо причинам не может лично возбудить УД о преступлении, по которому обязательно предварительное следствие, и приступить к его расследованию, то закон наделяет орган дознания правом возбудить такое дело и провести по нему в течении 10 дней неотложные следственные действия.

УПК не дает перечня неотложных следственных действий. К числу таковых согласно п. 19 ст. 5 УПК могут относиться любые следственные действия, проводимые в целях обнаружения и фиксации следов преступления, а также доказательств, требующих незамедлительного закрепления и изъятия.

Указанный 10-дневный срок не подлежит продлению. После его истечения, независимо от того, проведены ли все необходимые следственные действия, орган дознания направляет УД прокурору для его дальнейшей передачи следователю. После этого дальнейшая деятельность органа дознания по данному делу возможна только по поручению следователя. И только если к моменту передачи дела следователю лицо, совершившее преступление не было установлено, орган дознания по собственной инициативе вправе продолжать осуществление оперативно-розыскных мероприятий, направленных на установление такого лица. При этом следователь должен уведомляться о результатах ОРД.

Формыокончанияпредварительногорасследования **(ст.** 158 УПК). Производство предварительного расследования может быть завершено в следующих формах:

1) составлением обвинительного заключения (обвинительного акта) и направлением УД через прокурора в суд;

2) прекращением УД;

3) составлением постановления о направлении УД в суд для применения к лицу принудительных мер медицинского характера.

Следователь и дознаватель, установив в ходе предварительного расследования обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, вправе внести в соответствующую организацию или соответствующему должностному лицу представление о принятии мер по устранению указанных обстоятельств и других нарушений закона. Данное представление подлежит обязательному рассмотрению с уведомлением следователя о принятых мерах не позднее одного месяца со дня его вынесения.

Меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества. В соответствие со ст. 160 УПК, если у заключенного под стражу подозреваемого, обвиняемого остались без присмотра и помощи несовершеннолетние дети, другие иждивенцы, а также престарелые родители, нуждающиеся в постороннем уходе, следователь, дознаватель принимают меры к передаче их на попечение родственников или других лиц либо помещению в детские или социальные учреждения.

Следователь, дознаватель принимают меры к обеспечению сохранности имущества и жилища задержанного или заключенного под стражу подозреваемого, обвиняемого.

Недопустимость разглашения данных предварительного расследования. Данные предварительного расследования не подлежат разглашению. Прокурор, следователь, дознаватель предупреждают участников производства по УД о недопустимости разглашения без разрешения ставших им известными данных предварительного расследования. У этих лиц берется подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 310 УК.

Данные предварительного расследования могут быть преданы гласности лишь с разрешения прокурора, следователя, дознавателя и только в том объеме, в каком ими будет признано это допустимым, если разглашение не противоречит интересам предварительного расследования и не связано с нарушением прав и законных интересов участников УСП. Во всяком случае разглашение имеющихся данных о частной жизни участников производства по УД без их согласия не допускается.

Обязательность рассмотрения ходатайств (ст. 159 УПК). Следователь и дознаватель обязаны принять и рассмотреть каждое ходатайство, заявленное участниками процесса. При этом подозреваемому, обвиняемому, защитнику, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям не может быть отказано в допросе свидетелей, производстве судебной экспертизы и других следственных действий, если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, имеют значение для данного УД.

В случае отказа в удовлетворении ходатайства, следователь (дознаватель) выносит об этом мотивированное постановление.

Кроме того, к числу общих условий предварительного расследования принято относить положения о сроках предварительного расследования и о расследовании дела группой следователей.

Сроки предварительного расследования. Время начала производства предварительного следствия связывается с этапом возбуждения УД и характеризуется тремя правилами: расследование проводится только после возбуждения УД; оно проводится в строго определенном порядке; следователь и дознаватель обязаны приступить к расследованию немедленно после принятия дела к своему производству.

Предварительное следствие по УД должно быть закончено в срок, не превышающий 2 месяцев со дня возбуждения УД (ст. 162 УПК). В срок предварительного следствия включается время со дня возбуждения УД и до дня его направления прокурору с обвинительным заключением или постановлением о передаче УД в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера либо до дня вынесения постановления о прекращении производства по УД.

В срок предварительного следствия не включается время, в течение которого предварительное следствие было приостановлено по основаниям, предусмотренным ст. 208 УПК. Срок предварительного следствия может быть продлен до 6 месяцев прокурором района, города и приравненным к нему военным прокурором и их заместителями. По УД, расследование которого представляет особую сложность, срок предварительного следствия может быть продлен прокурором субъекта РФ и приравненным к нему военным прокурором до 12 месяцев. Дальнейшее продление срока предварительного следствия может быть произведе-

но только в исключительных случаях Генеральным прокурором РФ или его заместителями. В случае возвращения прокурором УД для производства дополнительного следствия, а также при возобновлении приостановленного или прекращенного УД срок дополнительного следствия, установленный прокурором, не может превышать одного месяца со дня поступления данного УД к следователю. Дальнейшее продление срока предварительного следствия производится на общих основаниях в порядке, установленном ст. 162 УПК.

В случае необходимости продления срока предварительного следствия следователь выносит соответствующее постановление и представляет его прокурору не позднее 5 суток до дня истечения срока предварительного следствия. Следователь в письменном виде уведомляет обвиняемого и его защитника о продлении срока предварительного следствия.

Расследование дела группой следователей (ст. 163 УПК) может осуществляться при сложности и большом объеме УД. О создании следственной группы указывается в постановлении о возбуждении УД либо выносится отдельное постановление.

Решение о создании следственной группы вправе принять прокурор или начальник следственного отдела. В постановлении указывается полный состав следственной группы и следователь, назначаемый ее руководителем.

Руководитель следственной группы:

— принимает УД к своему производству;

— организует работу следственной группы и руководит действиями других следователей;

— составляет обвинительное заключение и направляет дело прокурору;

— принимает решения:

1) о выделении УД в отдельное производство,

2) его приостановлении и возобновлении,

3) прекращении УД,

4) привлечении в качестве обвиняемого,

5) направлении обвиняемого в медицинский или психиатрический стационар для производства судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы,

6) возбуждении перед прокурором ходатайства о продлении срока предварительного следствия,

7) возбуждении перед судом ходатайства о производстве процессуальных действий, проводимых по решению суда.

Члены следственной группы вправе принимать участие в следственных действиях, проводимых другими следователями.

Тема 9. ДОЗНАНИЕ И ЕГО ВИДЫ

9.1. Понятие и значение дознания как формы досудебного производства

Дознание является вспомогательной и упрощенной по сравнению со следствием формой осуществления досудебного производства по УД. Оно может осуществляться по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, перечень которых дан в ст. 150 УПК, если они возбуждены в отношении конкретных лиц. Кроме того, по указанию прокурора расследование в форме дознания может осуществляться и по иным преступлениям небольшой и средней тяжести. Дознание представляет собой самостоятельную форму предварительного расследования. Оно заменяет собой предварительное следствие по УД, указанным в ч. 3 ст. 150 УПК. Акты дознания имеют такое же процессуальное значение, что и акты предварительного следствия.

9.2. Порядок производства расследования в форме дознания

Согласно правилам гл. 32 УПК по УД, по которым производство предварительного следствия не обязательно, орган дознания с согласия прокурора возбуждает дело в отношении конкретного лица и проводит его расследование в форме дознания.

Дознание производится по общим правилам осуществления предварительного следствия, за некоторыми исключениями, установленными гл. 32 УПК. Срок дознания составляет 20 суток со дня возбуждения УД и до дня принятия решения о направлении УД прокурору. Этот срок может быть продлен прокурором, но не более чем на 10 суток.

Дознание может быть окончено составлением обвинительного акта или постановлением о прекращении УД.

При производстве дознания не осуществляется такое процессуальное действие, как привлечение лица в качестве обвиняемого. Если в отношении подозреваемого была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, обвинительный акт составляется не позднее 10 суток со дня заключения его под стражу.

В обвинительном акте, который составляется дознавателем по окончании дознания, указываются:

1) время и место его составления;

2) фамилия, инициалы и должность лица, его составившего;

3) данные о лице, привлекаемом к уголовной ответственности;

4) место и время совершения деяния, содержащего признаки преступления, его способы, мотивы, последствия и другие обстоятельства, имеющие существенное значение по данному УД;

5) формулировку обвинения с указанием пункта, части, статьи УК;

6) перечень доказательств, которые должны быть исследованы судом;

7) данные о потерпевшем, характере и размере причиненного ему вреда;

8) список лиц, подлежащих вызову в суд.

С момента составления по делу обвинительного акта подозреваемый приобретает статус обвиняемого и ему и его защитнику должны быть представлены для ознакомления все материалы УД вместе с обвинительным актом.

Потерпевшему, его представителю по их ходатайству может быть предоставлено право ознакомления с материалами УД в том же порядке, который предусмотрен для обвиняемого и его защитника.

Обвинительный акт утверждается начальником органа дознания и вместе с материалами УД направляется прокурору.

Прокурор рассматривает поступившее УД с обвинительным актом и в срок не более двух суток принимает по нему следующее решение: 1) об утверждении обвинительного акта и направлении УД в суд; 2) о возвращении УД со своими указаниями для пересоставления обвинительного акта в случае его несоответствия требованиям УПК. При этом

прокурор может продлить срок дознания, но не более чем на 3 суток; 3) прекращении УД; 4) направлении УД для производства предварительного следствия.

Тема 10. СЛЕДСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ

10.1. Общая характеристика следственных действий и правил их производства

Следственные действия — это производимые следователем в соответствии с уголовно-процессуальным законом процессуальные действия, целью которых являются собирание и проверка доказательств.

Прежде чем приступить к проведению следственных действий, следователь обязан принять УД к своему производству. С этого момента он получает всю полноту процессуальных полномочий и начинает нести ответственность за всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела.

Ряд следственных действий, наиболее существенно ограничивающих конституционные права и свободы личности (например, освидетельствование, обыск, выемка), требуют вынесения письменного решения (постановления) об их производстве. Как правило, такие следственные действия могут проводиться только с разрешения суда.

Производство следственного действия в ночное время не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательства. При производстве следственных действий недопустимо применение насилия, угроз и иных незаконных мер, а равно создание опасности для жизни и здоровья участвующих в них лиц.

Следователь, привлекая к производству следственного действия участников УСП, должен разъяснить им права, ответственность, а также порядок производства соответствующего следственного действия. Если в производстве следственного действия участвует потерпевший, свидетель, специалист, эксперт или переводчик, то они предупреждаются об ответственности, предусмотренной ст. 307 и 308 УК.

При производстве следственных действий могут применяться технические средства и способы обнаружения, фик-

сации и изъятия следов преступления и ВД. Следователь вправе привлечь к участию в следственном действии должностное лицо органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, о чем делается соответствующая отметка в протоколе. В ходе производства следственного действия ведется протокол в соответствии со ст. 166 УПК.

10.2. Виды следственных действий

К числу следственных действий относятся: осмотр, освидетельствование, следственный эксперимент, обыск, выемка, наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, контроль и запись переговоров, допрос, очная ставка, предъявление для опознания, проверка показаний на месте, производство судебной экспертизы.

Осмотр (ст. 176—178 УПК). Закон различает несколько видов осмотра: осмотр места происшествия, местности, жилища, предметов и документов, осмотр трупа. Они производятся в целях обнаружения следов преступления, выяснения других обстоятельств, имеющих значение для УД.

В случаях, не терпящих отлагательства, осмотр места происшествия может быть произведен до возбуждения УД.

Осмотр производится с участием понятых, за исключением, когда он проводится в труднодоступной местности, при отсутствии надлежащих средств сообщения, а также если его проведение связано с опасностью для жизни людей. Осмотр следов преступления и иных обнаруженных предметов осуществляется на месте производства следственного действия.

Если для производства такого осмотра требуется продолжительное время или осмотр на месте затруднен, то предметы должны быть изъяты, упакованы, опечатаны, заверены подписями следователя и понятых на месте осмотра. Изъятию подлежат только те предметы, которые могут иметь отношение к УД. При этом в протоколе осмотра по возможности указываются индивидуальные признаки и особенности изымаемых предметов.

Все обнаруженное и изъятое при осмотре должно быть предъявлено понятым, другим участникам осмотра.

Осмотр жилища производится только с согласия проживающих в нем лиц или на основании судебного решения.

Если проживающие в жилище лица возражают против осмотра, то следователь возбуждает перед судом ходатайство о производстве осмотра в соответствии со ст. 165 УПК. Осмотр помещения организации производится в присутствии представителя администрации соответствующей организации. В случае невозможности обеспечить его участие в осмотре об этом делается запись в протоколе.

Осмотр трупа проводится на месте его обнаружения с участием понятых, судебно-медицинского эксперта, а при невозможности его участия — врача. Неопознанные трупы подлежат обязательному фотографированию и дактилоскопированию. Кремирование неопознанных трупов не допускается. При необходимости извлечения трупа из места захоронения следователь выносит постановление об эксгумации и уведомляет об этом близких родственников или родственников покойного. Постановление обязательно для администрации соответствующего места захоронения. В случае, если родственники покойного возражают против эксгумации, разрешение на ее проведение выдается судом. Эксгумация и осмотр трупа производятся с участием понятых и судебного эксперта.

Освидетельствование (ст. 180 УПК) представляет собой осмотр тела человека с целью обнаружения на нем особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для УД, если для этого не требуется производство судебной экспертизы.

Может быть произведено освидетельствование подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, а также свидетеля с его согласия, за исключением случаев, когда освидетельствование необходимо для оценки достоверности его показаний. О производстве освидетельствования следователь выносит постановление, которое является обязательным для освидетельствуемого лица.

Освидетельствование производится следователем. При необходимости следователь привлекает к участию в производстве освидетельствования врача или другого специалиста. При освидетельствовании лица другого пола следователь не присутствует, если освидетельствование сопровождается обнажением данного лица. В этом случае освидетельствование производится врачом. Фотографирование, видеозапись

и киносъемка при обнажении могут проводиться лишь с согласия освидетельствуемого.

Следственный эксперимент (ст. 181 УПК) — это следственное действие, заключающееся в проведении специальных опытов с целью получения новых или проверки имеющихся доказательств, а также для проверки следственных версий о механизме совершения преступления, происхождении каких-либо фактов и следственных версий о механизме совершенного преступления.

В целях проверки и уточнения данных, имеющих значение для УД, следователь вправе произвести следственный эксперимент путем воспроизведения действий, а также обстановки или иных обстоятельств определенного события. При этом проверяется возможность восприятия каких-либо фактов, совершения определенных действий, наступления какого-либо события, а также выявляются последовательность происшедшего события и механизм образования следов. Производство следственного эксперимента допускается, если не создается опасность для здоровья участвующих в нем лиц.

Обыск (ст. 182 УПК) — следственное действие, содержанием которого является принудительное обследование помещений, местности и иных объектов либо отдельных граждан с целью отыскания и изъятия следов, орудий преступления, предметов и ценностей, добытых преступным путем, а также обнаружения разыскиваемых лиц и документов, имеющих значение для расследуемого УД.

Основанием производства обыска является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо месте или у какого-либо лица могут находиться орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для УД.

Обыск производится на основании постановления следователя. Обыск в жилище производится на основании судебного решения, принимаемого в соответствии со ст. 165 УПК.

До начала обыска следователь предъявляет постановление о его производстве или же судебное решение, разрешающее его производство, и предлагает добровольно выдать подлежащие изъятию предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для УД. Если они выданы добровольно и нет оснований опасаться их сокрытия, то

следователь вправе не производить обыск. Изъятые предметы, документы и ценности предъявляются понятым и другим лицам, присутствующим при обыске, и в случае необходимости упаковываются и опечатываются на месте обыска, что удостоверяется подписями указанных лиц. С разрешения следователя при обыске может присутствовать защитник, а также адвокат того лица, в помещении которого производится обыск. При производстве обыска необходимо присутствие понятых и составление протокола.

Выемка (ст. 183 УПК) — это следственное действие, заключающееся в изъятии у определенного лица предметов и документов, имеющих значение для дела, когда точно установлено, у кого и где они находятся.

Выемка производится на основании мотивированного постановления следователя. Выемка предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, производится следователем с санкции прокурора.

Выемка документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, производится на основании судебного решения, принимаемого в порядке ст. 165 УПК. До начала выемки следователь предлагает выдать предметы и документы, подлежащие изъятию, а в случае отказа производит выемку принудительно.

Выемка проводится в присутствии понятых и завершается составлением протокола.

Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления (ст. 185 УПК). Согласно ст. 23 Конституции ограничение права на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений допускается только на основании судебного решения.

Наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию имеет своей целью задержать указанную корреспонденцию для получения доказательств об обстоятельствах, имеющих значение для дела, временного прекращения переписки соответствующих лиц и достижения других целей расследования по делу.

Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка в учреждениях связи производятся только на основании судебного решения (ст. 165 УПК).

В ходатайстве следователя об аресте на почтово-телеграфные отправления указываются: данные на лицо и его адрес, а также основания наложения ареста, осмотра и выемки корреспонденции. При принятии судом решения о наложении ареста на почтово-телеграфные отправления его копия направляется в соответствующее отделение связи. Осмотр, выемка и снятие копий с отправлений производятся следователем с участием понятых из числа работников данного учреждения.

Арест на почтово-телеграфные отправления отменяется следователем не позднее окончания предварительного расследования с уведомлением суда, принявшего решение о проведении этого следственного действия.

Контроль и запись переговоров (ст. 186 УПК). При наличии достаточных оснований полагать, что телефонные и иные переговоры подозреваемого, обвиняемого и других лиц могут содержать сведения, имеющие значение для уголовного дела, их контроль и запись допускаются при производстве по УД о тяжких и особо тяжких преступлениях только на основании судебного решения (ст. 165 УПК).

При наличии угрозы совершения насилия, вымогательства и других преступных действий в отношении потерпевшего, свидетеля или их родственников, близких лиц контроль и запись телефонных и иных переговоров допускаются по письменному заявлению указанных лиц, а при отсутствии такого заявления — на основании судебного решения.

Постановление о производстве контроля и записи телефонных и иных переговоров направляется следователем для исполнения в соответствующий орган на срок до 6 месяцев. Контроль прекращается не позднее окончания предварительного расследования. Следователь в любое время вправе истребовать от органа, осуществляющего контроль и запись переговоров, фонограмму для осмотра и прослушивания. Она передается следователю в опечатанном виде. О результатах осмотра и прослушивания фонограммы следователь с участием понятых и при необходимости специалиста, а также лиц, чьи телефонные и иные переговоры записаны, составляет протокол, в котором излагается имеющая отношение к УД часть фонограммы. Фонограмма в полном объеме приобщается к материалам УД как вещественное доказательство и хранится в условиях, исключающих ознакомление с нею иных лиц.

Допрос (187—191 УПК) представляет собой следственное действие, состоящее в получении показаний от лица, обладающего сведениями, имеющими значение для расследуемого дела.

Различают следующие виды допроса:

1) по возрасту допрашиваемого (несовершеннолетний, малолетний, взрослый);

2) по процессуальному положению допрашиваемого (подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, эксперт, специалист);

3) по последовательности проведения допроса и объему информации (дополнительный, первоначальный, повторный);

4) по характеру следственной ситуации (в конфликтной ситуации, в бесконфликтной ситуации);

5) по составу участников допроса (без участия или с участием третьих лиц);

6) по месту проведения допроса (в кабинете следователя или лица, производящего дознание; в ином месте).

Лицо вызывается на допрос повесткой, в которой указывается, кто и в каком качестве вызывается, к кому и по какому адресу, дата и время явки на допрос, а также последствия неявки без уважительных причин. Повестка вручается лицу, вызываемому на допрос, под расписку либо передается с помощью средств связи.

Лицо, вызываемое на допрос, обязано явиться в назначенный срок либо заранее уведомить следователя о причинах неявки. В случае неявки без уважительных причин лицо, вызываемое на допрос, может быть подвергнуто приводу либо к нему могут быть применены иные меры процессуального принуждения, предусмотренные ст. 111 УПК.

Перед допросом следователь обязан предупредить потерпевшего и свидетеля об ответственности за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний по ст. 307 и 308 УК. Задавать наводящие вопросы запрещается. В остальном следователь свободен при выборе тактики допроса.

Допрашиваемое лицо вправе пользоваться документами и записями. Если свидетель явился на допрос с адвокатом, приглашенным им для оказания юридической помощи, то адвокат присутствует при допросе, вправе давать свидетелю в присутствии следователя краткие консульта-

ции, задавать с разрешения следователя вопросы, которые следователь может отвести, но обязать включить в протокол допроса. По окончании допроса адвокат вправе делать заявления о нарушениях прав и законных интересов свидетеля. Указанные заявления также подлежат занесению в протокол допроса.

Допрос проводится по месту производства предварительного следствия. Следователь вправе, если признает это необходимым, провести допрос в месте нахождения допрашиваемого. Допрос не может длиться непрерывно более 4 часов. Продолжение допроса допускается после перерыва не менее чем на 1 час для отдыха и принятия пищи, причем общая продолжительность допроса в течение дня не должна превышать 8 часов. При наличии медицинских показаний продолжительность допроса устанавливается на основании заключения врача.

Подозреваемый должен быть допрошен не позднее 24 часов с момента вынесения постановления о возбуждении УД, за исключением случаев, когда место нахождения подозреваемого не установлено, или с момента фактического его задержания. Он вправе пользоваться помощью защитника на допросе и иметь свидание с защитником до первого допроса.

Очная ставка (192 УПК) — следственное действие, состоящее в одновременном допросе двух ранее допрашиваемых лиц по существенным для дела обстоятельствам, по поводу которых они дают противоречивые показания.

Следователь выясняет у лиц, между которыми проводится очная ставка, знают ли они друг друга и в каких отношениях находятся между собой. Допрашиваемым лицам поочередно предлагается дать показания по тем обстоятельствам, для выяснения которых проводится очная ставка. После дачи показаний следователь может задавать вопросы каждому из допрашиваемых лиц. Лица, между которыми проводится очная ставка, могут с разрешения следователя задавать вопросы друг другу.

В ходе очной ставки следователь вправе предъявить ВД и документы. Оглашение показаний допрашиваемых лиц, содержащихся в протоколах предыдущих допросов, а также воспроизведение аудио- и(или) видеозаписи, киносъемки этих показаний допускаются лишь после дачи показаний указанными лицами или их отказа от дачи показаний на очной ставке.

В протоколе очной ставки показания допрашиваемых лиц записываются в той очередности, в какой они давались. Каждое из допрашиваемых лиц подписывает свои показания, каждую страницу протокола и протокол в целом.

Предъявление для опознания (193 УПК) — это следственное действие, состоящее в показе потерпевшему, свидетелю, подозреваемому или обвиняемому какого-либо объекта с целью установления тождества или различия с объектом, бывшим в прошлом предметом наблюдения опознающего.

Следователь может предъявить для опознания лицо или предмет свидетелю, потерпевшему, подозреваемому или обвиняемому. Для опознания может быть предъявлен и труп. Опознающие предварительно допрашиваются об обстоятельствах, при которых они видели предъявленные для опознания лицо или предмет, а также о приметах и особенностях, по которым они могут его опознать. Не может проводиться повторное опознание лица или предмета тем же опознающим и по тем же признакам.

Лицо предъявляется для опознания вместе с другими лицами, по возможности внешне сходными с ним. Общее число лиц, предъявляемых для опознания, должно быть не менее трех. Это правило не распространяется на опознание трупа.

Перед началом опознания опознаваемому предлагается занять любое место среди предъявляемых лиц, о чем в протоколе опознания делается соответствующая запись. При невозможности предъявления лица опознание может быть проведено по его фотографии, предъявляемой одновременно с фотографиями других лиц, внешне сходных с опознаваемым лицом. Количество фотографий должно быть не менее трех.

Предмет предъявляется для опознания в группе однородных предметов в количестве не менее трех. Если опознающий указал на одно из предъявленных ему лиц или один из предметов, то опознающему предлагается объяснить, по каким приметам или особенностям он опознал данные лицо или предмет. Наводящие вопросы недопустимы. Предъявление для опознания проводится при участии понятых.

Проверка показаний на месте (ст. 194 УПК) — комплексное следственное действие, состоящее в показе ранее допрошенным лицом места и объектов, связанных с расследуе-

мым событием, даче показаний по поводу происшедшего события и демонстрации отдельных действий в целях проверки имеющихся и отыскания новых доказательств.

Задачами проверки показаний на месте являются:

обнаружение места и объектов, с которыми связано происшедшее событие;

установление ранее неизвестных свидетелей, потерпевших и подозреваемых;

подтверждение показаний имеющимися доказательствами на месте произошедшего события.

Проверка показаний на месте производится в целях установления новых обстоятельств, имеющих значение для УД.

Показания, ранее данные подозреваемым или обвиняемым, а также потерпевшим или свидетелем, могут быть проверены или уточнены на месте, связанном с исследуемым событием.

Проверка показаний на месте заключается в том, что ранее допрошенное лицо воспроизводит на месте обстановку и обстоятельства исследуемого события, указывает на предметы, документы, следы, имеющие значение для УД, демонстрирует определенные действия. Какое-либо постороннее вмешательство в ход проверки и наводящие вопросы недопустимы. Не допускается одновременная проверка на месте показаний нескольких лиц. Проверка показаний начинается с предложения лицу указать место, где его показания будут проверяться. Лицу, показания которого проверяются, после свободного рассказа и демонстрации действий могут быть заданы вопросы.

Производство судебной экспертизы (гл. 27 УПК). Судебная экспертиза — это процессуальное действие, состоящее в производстве по поручению органов дознания, предварительного следствия и суда в установленной законом процессуальной форме специальных исследований объектов в отдельных областях науки, искусства или ремесла и даче заключения по вопросам, поставленным по существу дела.

Признав необходимым назначение судебной экспертизы, следователь выносит об этом постановление, а в необходимых случаях возбуждает перед судом ходатайство, в котором указываются: 1) основания назначения судебной экспертизы; 2) фамилия, имя и отчество эксперта или наименование экспертного учреждения, в котором должна быть произведена судебная экспертиза; 3) вопросы, поставленные перед экспертом; 4) материалы, предоставляемые в распоряжение эксперта.

Судебная экспертиза производится государственными судебными экспертами и иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями. Следователь знакомит с постановлением о назначении судебной экспертизы подозреваемого, обвиняемого, его защитника и разъясняет им их права. Об этом составляется протокол, подписываемый следователем и лицами, которые ознакомлены с постановлением.

Назначение и производство судебной экспертизы обязательно для установления: 1) причин смерти; 2) характера и степени вреда, причиненного здоровью; 3) психического или физического состояния подозреваемого или обвиняемого, когда возникает сомнение в его вменяемости; 4) психического или физического состояния потерпевшего, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них показания; 5) возраста подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для УД, а документы о возрасте отсутствуют или вызывают сомнение.

Следователь обязан ознакомить подозреваемого, обвиняемого и его защитника с постановлением о назначении экспертизы и разъяснить права, предусмотренные ст. 198 УПК.

При необходимости следователь получает образцы для сравнительного исследования.

Постановление о назначении экспертизы и материалы, необходимые для ее производства, следователь направляет руководителю экспертного учреждения, который поручает производство экспертизы конкретному эксперту и разъясняет ему права, обязанности и ответственность за дачу заведомо ложного заключения.

Получив заключение эксперта, следователь предъявляет его подозреваемому, обвиняемому и защитнику, разъяснив им право ходатайствовать о назначении дополнительной или повторной экспертизы.

Тема 11. ПРИВЛЕЧЕНИЕ В КАЧЕСТВЕ ОБВИНЯЕМОГО

11.1. Понятие и значение привлечения лица в качестве обвиняемого

Привлечение в качестве обвиняемого — это сложное процессуальное действие, осуществляемое следователем при наличии достаточных доказательств, подтверждающих причастность лица к совершенному преступлению. Следователь выносит мотивированное постановление о привлечении в качестве обвиняемого, и это означает, что в процессуальную деятельность включается новый участник уголовного процесса — обвиняемый, наделенный широкими правами на оспаривание обвинения и располагающий возможностью активно влиять на ход и направление расследования. В связи с этим при предъявлении обвинения обвиняемому разъясняются права, предусмотренные ч. 3,4 ст. 47 УПК, и должны быть приняты меры к их обеспечению.

Процессуальная фигура обвиняемого появляется в УД с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого и обвинительного акта (ч. 1 ст. 47 УПК). Понятие «привлечение в качестве обвиняемого» следует рассматривать как процессуальную форму, отражающую суждение следователя, дознавателя о противоправных действиях лица. Правильное решение вопроса о привлечении в качестве обвиняемого обеспечивает законность и охрану интересов общества, прав и свобод граждан.

11.2. Основания и процессуальный порядок привлечения в качестве обвиняемого

Основанием для привлечения в качестве обвиняемого является наличие «достаточных доказательств», указывающих на совершение преступления конкретным лицом (ч. 1 ст. 171 УПК). Понятие «достаточность» охватывает и количественную, и качественную стороны явления. Доказательства, которые кладутся в основу решения, должны быть достоверными, а их количество должно составить совокупность, позволяющую принять правильное решение. К моменту вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого должно быть доказано деяние, по поводу которого ведется расследование: действительно ли оно имело место; совершено ли оно лицом, о привлечении которого в качестве обвиняемого решается вопрос; содержится ли в деянии этого лица состав конкретного преступления; отсутствуют ли обстоятельства, исключающие производство по делу и уголовную ответственность этого лица.

После вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого следует предъявление обвинения. Оно производится не позднее 3 суток с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого. В случае неявки обвиняемого или его защитника в назначенный следователем срок, а также в случаях, когда место нахождения обвиняемого не установлено, обвинение предъявляется в день фактической явки обвиняемого или в день его привода. При этом следователь обязан обеспечить участие защитника (ст. 172 УПК).

Предъявление обвинения осуществляется в следующем порядке (ст. 172 УПК):

1. Следователь извещает обвиняемого о дне предъявления обвинения и одновременно разъясняет ему право самостоятельно пригласить защитника или ходатайствовать об обеспечении участия защитника.

Для этого следователь направляет обвиняемому повестку с указанием времени и места предъявления обвинения и последствий его неявки без уважительной причины. Повестка вручается обвиняемому под расписку или передается с помощью средств связи. В случае временного отсутствия обвиняемого повестка вручается взрослому члену его семьи либо передается администрации по месту его работы или иным лицам и организациям, которые обязаны передать повестку обвиняемому.

Обвиняемый, находящийся под стражей, извещается через администрацию места содержания под стражей.

При неявке в назначенный срок без уважительной причины обвиняемый может быть подвергнут приводу (ст. 113 УПК).

2. При явке обвиняемого следователь удостоверяется в его личности и объясняет, что с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого лицо приобрело статус обвиняемого и ряд процессуальных прав и обязанно-

тей. Затем следователь детально разъясняет обвиняемому его права, предусмотренные ст. 47 УПК. Факт разъяснения обвиняемому его прав и обязанностей либо оформляется специальным протоколом, либо об этом делается отметка на постановлении о привлечении в качестве обвиняемого.

3. После ознакомления обвиняемого с его правами и обязанностями следователь предъявляет обвинение. Это осуществляется в присутствии защитника, если он участвует в деле. Следователь объявляет обвиняемому постановление о привлечении в качестве обвиняемого (обвиняемый либо прочитывает его самостоятельно, либо постановление оглашает следователь).

После ознакомления с постановлением следователь должен выяснить, понятно ли обвиняемому обвинение, и при необходимости разъяснить его сущность.

Выполнение этих действий удостоверяется подписями обвиняемого, его защитника и следователя на постановлении о привлечении в качестве обвиняемого с указанием даты и часа предъявления обвинения.

Если обвиняемый отказывается от подписи, то следователь вносит соответствующую запись в постановление о привлечении в качестве обвиняемого.

4. Копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого вручается обвиняемому и его защитнику, а также направляется прокурору.

11.3. Допрос обвиняемого

Неотъемлемой составной частью привлечения в качестве обвиняемого является допрос обвиняемого, который имеет большое значение как для следователя, так и для самого обвиняемого. Допрос обвиняемого возможен лишь после предъявления обвинения, сформулированного на основе достаточности доказательств. Допрашивая обвиняемого, следователь устанавливает его отношение к предъявленному обвинению, проверяет правильность сделанных выводов в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, получает сведения об иных обстоятельствах, свидетельствующих о дополнительных фактах преступной деятельности обвиняемых или же лиц, не привлеченных к ответственности.

Одновременно объяснения обвиняемого, отрицающего свою вину или указывающего на обстоятельства, смягчающие его ответственность, дают возможность следователю тщательно проверить эти объяснения, а также в совокупности с собранными по делу доказательствами дать им объективную оценку. Это означает, что допрос обвиняемого является одним из средств реализации им конституционного права на защиту. Но, поскольку давать показания (объяснения) — право обвиняемого, а не его обязанность, допрос его может и не состояться. При этом обвиняемый не несет уголовной ответственности за отказ от дачи показаний или за дачу ложных показаний.

Следователь допрашивает обвиняемого немедленно после предъявления ему обвинения с предоставлением ему возможности свидания с защитником наедине до проведения допроса. Обвиняемый может быть допрошен и без защитника, если он отказался от его приглашения, за исключением случаев обязательного участия защитника (по делам несовершеннолетних; когда лицо не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту; при возможном наказании в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненном лишении свободы или смертной казни; если дело подлежит рассмотрению судом присяжных; при ходатайстве обвиняемого о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства).

В начале допроса следователь выясняет у обвиняемого, признает ли он себя виновным, желает ли дать показания по существу предъявленного обвинения и на каком языке. В случае отказа обвиняемого от дачи показаний следователь делает соответствующую запись в протоколе его допроса. Повторный допрос обвиняемого по тому же обвинению в случае его отказа от дачи показаний на первом допросе может проводиться только по просьбе самого обвиняемого.

11.4. Изменение и дополнение обвинения. Частичное прекращение уголовного преследования

После предъявления обвинения продолжается собирание доказательств с учетом объяснений лица по предъявленному ему обвинению и возможных доводов защиты. В ходе дальнейшего расследования обвинение может не

найти подтверждения фактами в том объеме, в котором оно было сформулировано в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого. Возможна несколько иная, чем раньше, оценка тех или других доказательств, могут измениться юридические признаки известных действий, обнаружиться необходимость применения другого уголовного закона и т.д.

Все это подчас обусловливает изменение выводов следователя, необходимость внесения в них поправок. Поэтому в процессе дальнейшего следствия обвинение может изменяться и дополняться. Если в ходе предварительного следствия появятся основания для изменения предъявленного обвинения, то следователь в соответствии со ст. 171 УПК выносит новое постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого и предъявляет его обвиняемому.

Если в ходе предварительного следствия предъявленное обвинение в какой-либо части не нашло подтверждения, следователь своим постановлением прекращает дело в этой части, о чем объявляет обвиняемому. В основе этих норм лежит идея о том, что, с одной стороны, на предварительном следствии допускается любое изменение предъявленного обвинения, с другой — о всяком изменении обвинения обвиняемый должен ставиться в известность, причем до окончания расследования дела. Такое положение вытекает из необходимости установления объективной истины и прочно гарантирует право обвиняемого на защиту от обвинения, уточняемого в ходе предварительного следствия.

Тема 12. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ

12.1. Понятие и значение приостановления предварительного следствия

При отсутствии каких-либо препятствий для выполнения необходимых следственных действий предварительное следствие с момента возбуждения УД и до дня его окончания должно осуществляться без перерывов. Однако при расследовании уголовных дел может сложиться положение, когда независимо от желания следователя расследование не может

быть продолжено. В этом случае выносится постановление о его приостановлении. Время с момента вынесения указанного постановления и до момента вынесения постановления о возобновлении предварительного следствия исключается из общих сроков расследования по УД.

Приостановление предварительного следствия — это перерыв в производстве по УД, обусловленный временным тяжелым заболеванием обвиняемого или невозможностью его участия в производстве по УД в связи с тем, что лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено, или обвиняемый скрывается от следствия, или же имеются другие причины его отсутствия. Значение института приостановления производства по УД весьма велико, поскольку юридическими последствиями принятого решения о приостановлении предварительного следствия является перерыв не только в производстве следственных действий, но и соблюдение временных показателей предварительного следствия.

12.2. Основания, условия и процессуальный порядок приостановления предварительного следствия

Предварительное следствие может быть приостановлено только при наличии указанных в законе оснований и только при выполнении предусмотренных законом условий.

Основания приостановления предварительного следствия — это фактические обстоятельства, которые препятствуют его продолжению и окончанию. Они перечислены в ч. 1 ст. 208 УПК.

Предварительное расследование приостанавливается только в случаях: 1) когда не установлено лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого; 2) если обвиняемый скрылся от следствия либо место его нахождения не установлено по иным причинам; 3) когда место нахождения обвиняемого известно, однако отсутствует реальная возможность его участия в уголовном деле; 4) временного тяжелого заболевания подозреваемого, удостоверенного медицинским заключением, что препятствует его участию в следственных или иных процессуальных действиях.

Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федера-

ции» предусматривает еще одно основание для приостановления предварительного расследования уголовных дел. Оно может возникнуть в случаях, когда гражданин, реализуя свое право, предоставленное ему ч. 4 ст. 125 Конституции, обращается в Конституционный Суд РФ с жалобой о состоявшемся или предстоящем применении по конкретному делу закона, который нарушает его конституционные права и свободы. Такая жалоба, естественно, может быть подана и в ходе расследования УД. В соответствии со ст. 98 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации» данный суд в случае принятия к рассмотрению жалобы гражданина уведомляет об этом орган, в производстве которого находится дело, который может приостановить производство до принятия решения Конституционным Судом РФ в отношении полученной жалобы.

Условиями приостановления предварительного следствия являются:

✓ выполнение всех необходимых и возможных в отсутствии обвиняемого следственных действий, доказанность события преступления и участия в нем определенного лица;

✓ истечение срока предварительного следствия, если лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено либо если обвиняемый скрылся от следствия или же место его нахождения не установлено по иным причинам;

✓ принятие всех процессуальных и оперативно-розыскных мер для обнаружения обвиняемого или установления лица, совершившего преступление.

12.3. Возобновление приостановленного предварительного следствия

Производство по УД приостанавливается до розыска скрывшегося обвиняемого или обнаружения его местопребывания, если оно неизвестно; либо до установления лица, совершившего преступление; либо до выздоровления обвиняемого. При отпадении этих оснований предварительное следствие возобновляется и заканчивается в общем порядке. Предварительное расследование возобновляется также и в тех случаях, когда возникла необходимость провести по приостановленному делу дополнительные следственные действия. Решение о возобновлении предварительного следствия может быть принято на основании постановления прокурора либо начальника следственного отдела в связи с отменой соответствующего постановления следователя.

О возобновлении предварительного следствия сообщается обвиняемому, его защитнику, потерпевшему, его представителю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям, а также прокурору (ст. 211 УПК).

Тема 13. ОКОНЧАНИЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

13.1. Понятие и формы окончания предварительного расследования

Сущность окончания предварительного расследования состоит в том, что следователь подводит итоги своей работы по расследованию преступления, оценивает собранные доказательства с точки зрения полноты и всесторонности исследования всех обстоятельств совершенного деяния и достаточности доказательств для принятия окончательного решения по делу. Признав, что предварительное расследование произведено всесторонне и полно, все намеченные версии проверены и все обстоятельства, подлежащие доказыванию, установлены, следователь принимает решение об окончании расследования.

Производство предварительного следствия может быть закончено в одной из следующих форм: 1) составлением обвинительного заключения; 2) составлением постановления о прекращении УД; 3) составлением постановления о направлении дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера.

Структуру окончания предварительного расследования в любой из этих форм должны составлять следующие процессуальные действия:

1) оценка собранных по делу доказательств с точки зрения их достаточности для формирования достоверного вывода о возможности и форме окончания расследования;

2) систематизация материалов УД;

3) объявление участникам процесса об окончании собирания доказательств и разъяснении им права на ознакомление с материалами дела;

4) рассмотрение и разрешение заявленных ими при ознакомлении с материалами дела ходатайств;

5) предъявление участникам процесса дополнительных материалов, если они появились в результате удовлетворения ходатайств;

6) составление итогового документа, завершающего расследование по делу.

13.2. Прекращение уголовного дела: основания и процессуальный порядок

Прекращение УД — это форма окончания предварительного следствия, при которой следователь завершает производство по УД своим постановлением без последующего направления дела в суд.

Расследование по УД прекращается, если в его результате были установлены обстоятельства, которые исключают возможность или необходимость дальнейшего производства по делу. Обоснованное и своевременное прекращение УД ограждает невиновного от привлечения к уголовной ответственности или исключает применение уголовного наказания к тем лицам, которые не представляют большой общественной опасности в силу незначительности совершенного деяния и последующего примирения с потерпевшим, деятельного раскаяния или иных предусмотренных законом обстоятельств.

Уголовно-процессуальный закон предусматривает исчерпывающий перечень оснований для прекращения УД (ст. 212 УПК). Предварительное расследование прекращается:

1) если имеются обстоятельства, исключающие производство по делу (ст. 24, п. 3—8 ч. 1 ст. 27 УПК);

2) установлена непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления (п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК);

3) имеются обстоятельства, позволяющие следователю и дознавателю с согласия прокурора освободить лицо от уголовной ответственности (ст. 25, 26, 28 УПК).

Основания прекращения УД, предусмотренные п. 1, 2 ч. 1 ст. 24 (отсутствие события преступления и отсутствие в деянии состава преступления) и п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК (непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления) являются реабилитирующими и означают признание невиновности лица в совершении преступления. В случае прекращения дела по этим основаниям следователь или прокурор принимают предусмотренные УПК меры по реабилитации лица и возмещению вреда, причиненного ему в результате уголовного преследования (ч. 2 ст. 212 УПК).

Порядок прекращения УД установлен ст. 213 УПК. Уголовное дело прекращается по постановлению следователя, копия которого направляется прокурору. В постановлении указываются:

1) дата и место его составления;

2) должность, фамилия и инициалы следователя;

3) обстоятельства, послужившие поводом и основанием к возбуждению УД;

4) пункт, часть, статья УК, предусматривающие преступление, по признакам которого было возбуждено УД;

5) результаты предварительного следствия с указанием данных о лицах, в отношении которых осуществлялось уголовное преследование;

6) применявшиеся меры пресечения;

7) пункт, часть, статья УПК, на основании которых прекращается УД;

8) решение об отмене меры пресечения, а также наложения ареста на имущество, корреспонденцию, временного отстранения от должности, контроля и записи переговоров;

9) решение о ВД;

10) порядок обжалования данного постановления.

Прекращение УД в связи с истечением сроков давности уголовного преследования; в связи с отсутствием заключения суда о наличии признаков преступления или в связи с отсутствием согласия Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда, квалификационной коллегии судей на возбуждение УД либо привлечение в качестве обвиняемого установленного законом круга лиц (п.3,6 ч.1 ст. 24 УПК); в связи с примирением сторон; в связи с деятельным раскаянием (ст. 25, 28 УПК), а также в связи с актом амнистии или отказом Совета Федерации или Государственной Думы в даче согласия на лишение неприкосно-

венности установленных законом лиц (п. 3, 6 ч.1 ст. 27 УПК) допускается только при согласии обвиняемого.

Следователь вручает либо направляет копию постановления о прекращении УД лицу, в отношении которого прекращено уголовное преследование, потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику. При этом потерпевшему, гражданскому истцу разъясняется право предъявить иск в порядке гражданского судопроизводства, если УД прекращается по основаниям, предусмотренным п. 2—6 ч. 1 ст. 24, ст. 25, п. 2-6 ч. 1 ст. 27, 28 УПК.

В тех случаях, когда в УД имеется несколько обвиняемых, а уголовное преследование прекращается только в отношении одного из них, следователь в соответствии со ст. 27 УПК выносит постановление о прекращении уголовного преследования в отношении этого обвиняемого.

Постановление следователя о прекращении УД или уголовного преследования может быть признано прокурором незаконным или необоснованным, отменено, а производство по делу возобновлено.

Решение следователя о прекращении УД или уголовного преследования может быть признано незаконным или необоснованным также судом. В подобных случаях суд выносит в порядке, предусмотренном ст. 125 УПК, соответствующее решение и направляет прокурору для исполнения.

Возобновление производства по ранее прекращенному УД может иметь место в соответствии с появлением новых или вновь открывшихся обстоятельств, но лишь в том случае, если не истекли сроки давности привлечения лица к уголовной ответственности.

Решение о возобновлении производства по УД доводится до обвиняемого, его защитника, потерпевшего, его представителя, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, а также прокурора.

13.3. Окончание предварительного следствия составлением обвинительного заключения

Основной формой окончания предварительного следствия является составление обвинительного заключения и направление УД прокурору. Но прежде чем приступить к составлению обвинительного заключения, следователь обязан выполнить ряд процессуальных действий, направленных на обеспечение прав участников уголовного процесса.

Согласно ст. 215 УПК следователь, признав предварительное следствие законченным, а собранные доказательства достаточными для составления обвинительного заключения, уведомляет об этом обвиняемого и разъясняет ему право на ознакомление со всеми материалами дела как лично, так и с помощью защитника и законного представителя.

Об окончании следственных действий уведомляются также защитник и законный представитель обвиняемого, а также потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители и одновременно им разъясняется право ознакомиться с материалами дела.

Если защитник обвиняемого или представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика по уважительным причинам не может явиться для ознакомления с УД в назначенное время, следователь откладывает ознакомление на срок не более 5 суток.

В случае их ходатайства об этом следователь знакомит потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей с материалами УД полностью или частично. Гражданский истец, гражданский ответчик или их представители знакомятся с материалами УД в той части, которая относится к гражданскому иску (ст. 216 УПК).

Ознакомив потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей с материалами УД, следователь предъявляет обвиняемому и его защитнику подшитые и пронумерованные материалы УД. Для ознакомления предъявляются также ВД и, по просьбе обвиняемого или его защитника, фонограммы, аудио- и видеозаписи, фотографии и иные приложения к протоколам следственных действий. По ходатайству обвиняемого и его защитника следователь предоставляет им возможность ознакомиться с материалами УД раздельно. Если в производстве по УД участвует несколько обвиняемых, то последовательность представления им и их защитникам материалов УД устанавливается следователем.

В процессе ознакомления с материалами УД, состоящего из нескольких томов, обвиняемый и его защитник вправе повторно обращаться к любому из них, а также выписы-

вать любые сведения и в любом объеме, снимать копии с документов, в том числе с помощью технических средств. Копии документов и выписки из УД, в котором содержатся сведения, составляющие государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, хранятся при УД и предоставляются обвиняемому и его защитнику во время судебного разбирательства.

Обвиняемый и защитник не могут ограничиваться во времени, необходимом им для ознакомления с материалами УД.

В случае невозможности избранного обвиняемым защитника явиться для ознакомления с материалами УД следователь по истечении 5 суток вправе предложить обвиняемому избрать другого защитника или при наличии ходатайства обвиняемого принимает меры для явки другого защитника. Если обвиняемый отказывается от предложенного защитника, то следователь предъявляет ему материалы УД для ознакомления без защитника, кроме случаев, когда участие защитника является обязательным.

В случае, если обвиняемый, не содержащийся под стражей, не является без уважительных причин либо иным образом уклоняется от ознакомления с материалами УД, следователь по истечении 5 суток со дня объявления об окончании следственных действий либо со дня окончания ознакомления с материалами УД иных участников УСП составляет обвинительное заключение и направляет материалы УД прокурору.

При ознакомлении с материалами дела следователь в соответствующих случаях разъясняет обвиняемому его право ходатайствовать: 1) о рассмотрении УД судом с участием присяжных заседателей; 2) рассмотрении дела коллегией из трех судей федерального суда общей юрисдикции; 3) применении особого порядка судебного разбирательства; 4) проведении предварительного слушания.

Если обвиняемый отказался от ознакомления с материалами дела, об этом указывается в протоколе, и излагаются мотивы отказа, если обвиняемый их сообщил.

Ходатайства о дополнении предварительного следствия могут быть заявлены обвиняемым и его защитником устно или письменно. Заявленные ходатайства заносятся в протокол, а письменные — приобщаются к делу.

13.4. Обвинительное заключение: понятие, значение, структура и содержание

После выполнения всех указанных действий следователем составляется обвинительное заключение. Обвинительное заключение — это процессуальный документ, в котором подводятся итоги предварительного следствия, делаются выводы, к которым пришел следователь на основе всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела. Обвинительное заключение содержит формулировку обвинения и доказательства, подтверждающие событие преступления и виновность лица в его совершении. Этот процессуальный акт определяет в последующем пределы судебного разбирательства. Он вручается обвиняемому после назначения судебного разбирательства.

Согласно ст. 220 УПК в обвинительном заключении следователь указывает: 1) фамилии, имена и отчества обвиняемого или обвиняемых; 2) данные о личности каждого из них; 3) существо обвинения, место и время совершения преступления, его способы, мотивы, цели, последствия и другие обстоятельства, имеющие значение для данного УД; 4) формулировку предъявленного обвинения с указанием пункта, части, статьи УК, предусматривающих ответственность за данное преступление; 5) перечень доказательств, подтверждающих обвинение; 6) перечень доказательств, на которые ссылается сторона защиты; 7) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание; 8) данные о потерпевшем, характере и размере вреда, причиненного ему преступлением.

Обвинительное заключение должно содержать ссылки на тома и листы УД.

Обвинительное заключение подписывается следователем с указанием места и даты его составления.

К обвинительному заключению прилагается список подлежащих вызову в судебное заседание лиц со стороны обвинения и защиты с указанием их места жительства или места нахождения. Кроме того, к обвинительному заключению прилагается справка о сроках следствия, об избранных мерах пресечения с указанием времени содержания под стражей и домашнего ареста, о ВД, гражданском иске, принятых мерах по обеспечению гражданского иска и возможной конфиска-

ции имущества, процессуальных издержках, а при наличии у обвиняемого, потерпевшего иждивенцев — о принятых мерах по обеспечению их прав. В справке должны быть указаны соответствующие листы УД.

После подписания следователем обвинительного заключения УД немедленно направляется прокурору.

13.5. Действия и решения прокурора по делу, поступившему с обвинительным заключением

Прокурор, получив от следователя УД с обвинительным заключением, в течение 5 дней должен изучить его и принять одно из следующих решений (ст. 221 УПК):

1) утвердить обвинительное заключение и направить дело в суд;

2) прекратить УД в полном объеме или прекратить уголовное преследование в отношении отдельных обвиняемых либо по отдельным эпизодам преступления;

3) возвратить УД следователю для производства дополнительного расследования со своими письменными указаниями;

4) направить УД вышестоящему прокурору для утверждения обвинительного заключения, если дело подсудно вышестоящему суду.

Утверждая обвинительное заключение, прокурор вправе:

— составить по делу новое обвинительное заключение;

— изменить объем обвинения или квалификацию действий обвиняемого на статью уголовного закона о менее тяжком преступлении;

— отменить, изменить или избрать меру пресечения обвиняемому (кроме таких мер пресечения, как заключение под стражу или домашний арест);

— дополнить или сократить список лиц, вызываемых в суд, за исключением списка свидетелей со стороны защиты.

Утвердив обвинительное заключение, прокурор направляет дело в суд, о чем уведомляет всех заинтересованных участников процесса, разъяснив им право на заявление ходатайства о проведении по делу предварительного слушания (ч.1 ст. 222 УПК).

Копия обвинительного заключения вручается прокурором обвиняемому, а также защитнику и потерпевшему в случае их ходатайства об этом.

Тема 14. ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ ЗАСЕДАНИЮ

14.1. Сущность и значение стадии подготовки дела к судебному заседанию

Сущность данной стадии процесса заключается в том, что судья единолично или в порядке предварительного слушания дела с участием сторон выясняет наличие юридических и фактических оснований для рассмотрения дела по существу. При этом не предрешаются вопросы о виновности подсудимого.

Стадия подготовки дела к слушанию преследует две цели: I) установить, нет ли каких-либо препятствий для продолжения УСП по делу; 2) создать необходимые условия для предстоящего судебного заседания. То есть данная стадия выступает, с одной стороны, как проверочная по отношению к досудебным стадиям, а с другой — как подготовительная по отношению к стадии судебного разбирательства.

Постановление судьи о назначении судебного заседания определяет рамки судебного разбирательства. С момента вынесения решения о назначении судебного заседания обвиняемый становится подсудимым.

Совершая подготовительные действия к судебному заседанию, судья должен обеспечить внесение в судебное разбирательство только таких УД, которые расследованы всесторонне и объективно, без существенных нарушений уголовно-процессуального закона, и тем самым создать условия для обеспечения прав участников процесса и вынесения законного и обоснованного приговора.

14.2. Порядок подготовки к судебному заседанию. Вопросы, разрешаемые судьей при подготовке дела к судебному заседанию

Согласно положениям раздела IX УПК подготовительные действия к судебному заседанию могут осуществляться либо судьей единолично, либо в порядке предварительного слушания дела с участием сторон.

Предварительное слушание назначается судьей в следующих случаях:

1) при наличии ходатайства стороны об исключении доказательств;

2) при наличии оснований для возвращения УД прокурору;

3) при наличии оснований для приостановления или прекращения дела;

4) для решения вопроса о рассмотрении УД судом с участием присяжных заседателей.

Порядок проведения предварительного слушания установлен ст. 234 УПК. Предварительное слушание производится единолично судьей с участием сторон в закрытом судебном заседании. Уведомление о вызове сторон должно быть направлено не менее чем за 3 суток до дня проведения предварительного слушания. По ходатайству подсудимого предварительное слушание может быть проведено в его отсутствие. Неявка других своевременно извещенных участников производства по УД не препятствует проведению предварительного слушания.

В случае, если стороной заявлено ходатайство об исключении доказательства, судья выясняет у другой стороны, имеются ли у нее возражения. При отсутствии возражений судья удовлетворяет ходатайство и выносит постановление о назначении судебного заседания, если отсутствуют иные основания для проведения предварительного слушания.

Ходатайство стороны защиты о вызове свидетелей для установления алиби подсудимого либо его невменяемости подлежит удовлетворению лишь в случаях, если оно заявлялось в ходе предварительного расследования и было отклонено дознавателем, следователем или прокурором. Такое ходатайство может быть удовлетворено также в случае, если о таком свидетеле становится известно после окончания предварительного расследования.

Ходатайство стороны защиты об истребовании дополнительных доказательств или предметов подлежит удовлетворению, если это имеет значение по делу.

По ходатайству сторон в качестве свидетелей могут быть допрошены любые лица, которым что-либо известно об обстоятельствах производства следственных действий или изъятия и приобщения к делу документов, за исключением лиц, обладающих свидетельским иммунитетом.

В ходе предварительного слушания ведется протокол.

При совершении подготовительных действий в любом случае должны быть решены две группы вопросов: первая связана с проверкой оснований для назначения судебного заседания, вторая — с подготовкой рассмотрения дела в судебном заседании, если судья принял соответствующее решение.

Первую группу составляют следующие вопросы (ст. 228 УПК):

1) подсудно ли УД данному суду;

2) вручены ли копии обвинительного заключения или обвинительного акта;

3) подлежит ли отмене или изменению избранная мера пресечения;

4) подлежат ли удовлетворению заявленные ходатайства и поданные жалобы;

5) приняты ли меры, обеспечивающие возмещение вреда, причиненного преступлением, и возможную конфискацию имущества;

6) имеются ли основания для проведения предварительного слушания.

Приняв решение о назначении судебного заседания, судья разрешает вторую группу вопросов, связанных с обеспечением рассмотрения дела по существу (ст. 231 УПК):

1) о месте и времени судебного разбирательства;

2) рассмотрении УД единолично или коллегиально;

3) назначении защитника в случаях его обязательного участия;

4) вызове в судебное заседание лиц по спискам, представленным сторонами;

5) рассмотрении УД в закрытом судебном заседании;

6) мере пресечения, за исключением случаев избрания меры пресечения в виде домашнего ареста или заключения под стражу.

14.3. Решения, принимаемые в стадии совершения подготовительных действий

Судья единолично может принять решения о направлении УД по подсудности, о назначении предварительного слушания и назначении судебного заседания.

Предварительное слушание может завершиться принятием следующих решений: о направлении дела по подсудности; возвращении УД прокурору; приостановлении производства по делу; прекращении УД; назначении судебного заседания.

Решение о назначении судебного разбирательства принимается, если дело подсудно данному суду, расследовано с соблюдением требований закона и нет оснований для его приостановления или прекращения.

Согласно ст. 237 УПК УД *возвращается прокурору* для устранения препятствий для его рассмотрения судом:

1) если обвинительное заключение или обвинительный акт составлены с нарушением требований УПК, что исключает возможность постановления судом приговора или иного решения;

2) копия обвинительного заключения или обвинительного акта не была вручена обвиняемому;

3) при необходимости составления обвинительного заключения или обвинительного акта по делу, направленному в суд с постановлением о применении принудительной меры медицинского характера;

4) имеются основания для соединения УД;

5) при ознакомлении обвиняемого с материалами УД ему в соответствующих случаях не были разъяснены права на заявление ходатайства о проведении предварительного слушания, о применении особого порядка судебного разбирательства и о слушании дела с участием присяжных заседателей или рассмотрении дела коллегией из трех федеральных судей.

При этом судья обязывает прокурора в пятидневный срок обеспечить устранение допущенных нарушений.

Согласно ч. 4 ст. 237 УПК производство каких-либо следственных или процессуальных действий по УД, возвращенному прокурору, не допускалось. Если же они проводились, то их результаты не имели доказательственного значения.

Конституционный Суд РФ в своем постановлении от 8 декабря 2003 г. признал ч. 4 ст. 237 УПК не соответствующей Конституции и указал, что данная норма не позволяет осуществлять меры, необходимые для устранения обнаруженных нарушений. А это исключает восстановление нарушенных прав участников уголовного процесса и не позволяет осуществить по делу правосудие.

Однако следственные и иные процессуальные действия, которые могут быть проведены после возвращения дела прокурору, по смыслу решения Конституционного Суда, не могут быть связаны с восполнением неполноты предварительного расследования.

При этом судья обязывает прокурора в пятидневный срок обеспечить устранение допущенных нарушений.

Решение о приостановлении производства по УД принимается в случаях:

1) если обвиняемый скрылся и его место пребывания неизвестно;

2) тяжелого заболевания обвиняемого, подтвержденного медицинским заключением;

3) направления судом запроса в Конституционный Суд РФ или принятия Конституционным Судом к рассмотрению жалобы о соответствии закона, подлежащего к применению в данном деле, Конституции РФ;

4) когда место нахождения обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в судебном разбирательстве отсутствует.

В соответствии с п. 3—6 ч. 1 ст. 24, п. 3—8 ч. 1 ст. 27 и со ст. 239 УПК *решение о прекращении УД* или уголовного преследования принимается по следующим основаниям:

- ✓ истечение сроков давности уголовного преследования;
- ✓ смерть обвиняемого, за исключением случаев, когда производство по делу требуется для его реабилитации;
- ✓ отсутствие заявления потерпевшего по делам частного и частно-публичного обвинения;
- ✓ отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях члена Совета Федерации или депутата Государственной Думы, судей Конституционного, Верховного, Высшего Арбитражного и иных судов, а также депутата законодательного органа субъекта РФ, следователей и адвокатов;
- ✓ наличие акта амнистии;
- ✓ наличие вступившего в законную силу приговора суда или решения суда о прекращении дела по тому же обвинению;
- ✓ наличие неотмененного решения органа дознания, следователя или прокурора о прекращении дела по тому же обвинению;

✓ отказ Государственной Думы в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, или отказ Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица, отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях члена Совета Федерации или депутата Государственной Думы, судей Конституционного, Верховного, Высшего Арбитражного и иных судов, а также депутата законодательного органа субъекта РФ, следователей и адвокатов;

✓ отказ прокурора от обвинения.

Кроме того, судья может прекратить УД при наличии оснований, предусмотренных ст. 25 (примирение сторон), 26 (в связи с изменением обстановки), 28 (в связи с деятельным раскаянием) УПК.

Любое из этих решений должно быть принято судьей не позднее 30 суток со дня поступления дела в суд, а если обвиняемый находится под стражей, то не позднее 14 суток.

Тема 15. ОБЩИЕ УСЛОВИЯ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

15.1. Понятие и значение общих условий судебного разбирательства

На протяжении всего судебного разбирательства во всех его частях действуют определенные правила, которые выделены в отдельную главу (гл. 35 УПК) и которые принято называть общими условиями судебного разбирательства.

Общие условия судебного разбирательства — это закрепленные законом правила, которые отражают наиболее характерные черты данной стадии процесса и обеспечивают реализацию в ней принципов УСП. В общих условиях заложены основы порядка судебного разбирательства в целом и в отдельных его частях.

15.2. Система общих условий судебного разбирательства

К общим условиям судебного разбирательства относятся: непосредственность и устность; неизменность состава суда; роль и полномочия председательствующего; полномочия участников судебного разбирательства; пределы судебного разбирательства; порядок вынесения определения и постановления; регламент судебного заседания; меры воздействия за нарушение порядка в судебном заседании; протокол судебного заседания.

Непосредственность и устность. В судебном разбирательстве все доказательства по УД подлежат непосредственному исследованию. Суд заслушивает показания подсудимого, потерпевшего, свидетелей, заключение эксперта, осматривает ВД, оглашает протоколы и иные документы, производит другие судебные действия по исследованию доказательств.

Оглашение показаний, данных при производстве предварительного расследования, возможно лишь в случаях, установленных законом.

Приговор суда может быть основан лишь на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании.

Неизменность состава суда. УД рассматривается одним и тем же судьей или в одном и том же составе суда.

Если кто-либо из судей лишен возможности продолжать участие в заседании, он заменяется другим судьей, и разбирательство УД начинается сначала.

Роль и полномочия председательствующего. Председательствующий руководит судебным заседанием, принимает все предусмотренные УПК меры для обеспечения состязательности и равноправия сторон.

Председательствующий обеспечивает соблюдение распорядка судебного заседания, разъясняет всем участникам судебного разбирательства их права и обязанности, порядок их осуществления и регламент судебного заседания.

Возражения кого-либо из лиц, участвующих в судебном разбирательстве, против действий председательствующего заносятся в протокол судебного заседания.

Полномочия участников судебного разбирательства. В судебном заседании стороны обвинения и защиты пользуются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление суду письменных формулировок по вопросам, на рассмотрение иных вопросов, возникающих в ходе судебного разбирательства УД.

Участие обвинителя. Участие в судебном разбирательстве обвинителя обязательно.

Участие государственного обвинителя по УД публичного и частно-публичного обвинения обязательно.

По УД частного обвинения обвинение в судебном разбирательстве поддерживает потерпевший.

Государственное обвинение могут поддерживать несколько прокуроров. Если при судебном разбирательстве обнаружится невозможность дальнейшего участия прокурора, он может быть заменен. Вновь вступившему прокурору суд предоставляет время для ознакомления с материалами УД и подготовки к участию в судебном разбирательстве. Замена прокурора не влечет повторения действий, которые к тому времени были совершены в суде. По ходатайству прокурора суд может повторить допросы свидетелей, потерпевших, экспертов либо иные судебные действия.

Государственный обвинитель представляет доказательства и участвует в их исследовании, излагает суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим во время судебного разбирательства, высказывает суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания.

Прокурор предъявляет или поддерживает предъявленный по делу гражданский иск, если этого требует охрана прав граждан, общественных или государственных интересов.

Если в ходе судебного разбирательства государственный обвинитель придет к убеждению, что представленные доказательства не подтверждают предъявленного подсудимому обвинения, он отказывается от обвинения и излагает суду мотивы отказа. Полный или частичный отказ государственного обвинителя от обвинения в ходе судебного разбирательства влечет за собой прекращение УД полностью или в соответствующей части.

Государственный обвинитель может также до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора изменить обвинение в сторону смягчения.

Участие подсудимого. Судебное разбирательство УД проводится при обязательном участии подсудимого, за исключением случаев, когда по делу о преступлении небольшой или средней тяжести подсудимый ходатайствует о рассмотрении в его отсутствие.

При неявке подсудимого УД должно быть отложено.

Суд вправе подвергнуть неявившегося без уважительных причин подсудимого приводу, а равно применить или изменить в отношении его меру пресечения.

Участие защитника. Защитник подсудимого участвует в исследовании доказательств, заявляет ходатайства, излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимого или оправдывающих его, о мере наказания, а также по другим вопросам, возникающим в судебном разбирательстве.

При неявке защитника и невозможности его замены разбирательство УД откладывается.

В случае замены защитника суд предоставляет вновь вступившему в УД защитнику время для ознакомления с материалами УД и подготовки к участию в судебном разбирательстве. Замена защитника не влечет повторения действий, которые к тому времени были совершены в суде. По ходатайству защитника суд может повторить допросы свидетелей, потерпевших, экспертов либо иные судебные действия.

Участие потерпевшего. Судебное разбирательство УД происходит при участии потерпевшего и(или) его представителя.

При неявке потерпевшего суд рассматривает УД в его отсутствие, кроме случаев признания судом его явки обязательной.

По УД частного обвинения неявка потерпевшего без уважительных причин влечет прекращение УД.

Участие гражданского истца или гражданского ответчика. В судебном разбирательстве участвуют гражданский истец, гражданский ответчик или их представители.

Суд вправе рассмотреть гражданский иск в отсутствие гражданского истца:

1) если об этом ходатайствует гражданский истец или его представитель;

2) иск поддерживает прокурор;

3) подсудимый полностью согласен с предъявленным иском.

В остальных случаях суд при неявке гражданского истца или его представителя вправе оставить гражданский иск без рассмотрения. В этом случае за гражданским истцом сохраняется право предъявить иск в порядке гражданского судопроизводства.

Пределы судебного разбирательства. Разбирательство УД в суде производится только в отношении обвиняемого и лишь по предъявленному ему обвинению.

Изменение обвинения в судебном разбирательстве допускается, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

Порядок вынесения определения, постановления. По вопросам, разрешаемым судом во время судебного заседания, суд выносит определения и постановления, которые подлежат оглашению в судебном заседании.

Определение или постановление о возвращении УД прокурору, о прекращении УД, об избрании, изменении или отмене меры пресечения, продлении срока содержания под стражей, об отводах, о назначении экспертизы выносятся в совещательной комнате и излагаются в виде отдельного процессуального документа, подписываемого судьей или судьями, если УД рассматривается судом в коллегиальном составе. Все иные определения или постановления по усмотрению суда выносятся в зале судебного заседания с занесением в протокол.

Регламент судебного заседания. При входе судей все присутствующие в зале судебного заседания встают.

Все участники судебного разбирательства обращаются к суду, дают показания и делают заявления стоя. Отступление от этого правила может быть допущено с разрешения председательствующего.

Участники судебного разбирательства, а также иные лица, присутствующие в зале судебного заседания, обращаются к суду со словами «Уважаемый суд», а к судье — «Ваша честь».

Судебный пристав обеспечивает порядок судебного заседания, выполняет распоряжения председательствующего в судебном заседании. Требования судебного пристава по обеспечению порядка судебного заседания обязательны для лиц, присутствующих в зале суда.

Меры воздействия за нарушение порядка в судебном заседании. При нарушении порядка в судебном заседании, неподчинении распоряжениям председательствующего или судебного пристава лицо, присутствующее в зале суда, предупреждается о недопустимости такого поведения либо удаляется из зала суда, либо на него налагается денежное взыскание в размере до 25 минимальных размеров оплаты труда.

При неподчинении обвинителя или защитника распоряжениям председательствующего слушание УД по определению или постановлению суда может быть отложено, если не представляется возможным без ущерба для уголовного дела заменить данное лицо другим. Одновременно суд сообщает об этом вышестоящему прокурору или в адвокатскую палату соответственно.

Подсудимый может быть удален из зала суда. При этом приговор во всяком случае провозглашается в его присутствии или объявляется ему под расписку немедленно после провозглашения.

Протокол судебного заседания. В ходе судебного заседания ведется протокол.

Протокол может быть написан от руки или напечатан на машинке, либо изготовлен компьютерным способом. Для обеспечения полноты протокола может быть применено стенографирование, а также технические средства.

В протоколе судебного заседания обязательно указываются:

1) место и дата заседания, время его начала и окончания;

2) какое УД рассматривается;

3) наименование и состав суда, данные о секретаре, переводчике, обвинителе, защитнике, подсудимом, а также о потерпевшем, гражданском истце, гражданском ответчике и их представителях, других вызванных судом лиц;

4) данные о личности подсудимого и мере пресечения;

5) действия суда в том порядке, в каком они имели место;

6) заявления, возражения и ходатайства участвующих в УД лиц;

7) определения или постановления суда, вынесенные без удаления в совещательную комнату;

8) определения или постановления, вынесенные судом с удалением в совещательную комнату;

9) разъяснения участвующим в УД лицам их прав и обязанностей;

10) подробное содержание показаний;

11) вопросы, заданные допрашиваемым, и их ответы;

12) результаты произведенных в судебном заседании осмотров и других действий по исследованию доказательств;

13) обстоятельства, которые участвующие в УД лица просят занести в протокол;

14) основное содержание выступлений сторон в судебных прениях и последнего слова подсудимого;

15) сведения об оглашении приговора и разъяснении порядка ознакомления с протоколом судебного заседания и принесения замечаний на него;

16) разъяснение оправданным и осужденным порядка и срока обжалования приговора, а также разъяснение права ходатайствовать об участии в рассмотрении УД судом кассационной инстанции, о чем указывается в кассационной жалобе.

Кроме того, в протоколе также указываются меры воздействия, принятые к лицу, нарушившему порядок в судебном заседании.

Во время судебного разбирательства могут применяться аудио- и видеозаписи допросов, о чем делается отметка в протоколе судебного заседания. В. этом случае фонограмма, видеозапись прилагаются к материалам УД.

Протокол должен быть изготовлен, подписан председательствующим и секретарем не позднее 3 суток со дня окончания судебного заседания. Протокол в ходе судебного заседания может изготовляться по частям, которые, как и протокол в целом, подписываются председательствующим и секретарем судебного заседания. По ходатайству сторон им может быть предоставлена возможность ознакомиться с частями протокола по мере их изготовления.

При наличии письменного ходатайства стороны об ознакомлении с протоколом судебного заседания председательствующий обеспечивает ей возможность ознакомления с протоколом в течение 5 суток с момента его подписания. Председательствующий вправе предоставить возможность ознакомления с протоколом судебного заседания и иным участникам судебного разбирательства по их ходатайству и в части, касающейся их показаний. В исключительных случаях председательствующий по ходатайству участника судебного разбирательства может продлить время ознакомления с протоколом судебного заседания. Если участник судебного разбирательства явно затягивает ознакомление с протоколом судебного заседания, то председательствующий вправе своим постановлением установить определенный срок для ознакомления с протоколом.

Копия протокола изготавливается по письменному ходатайству участника судебного разбирательства и за его счет.

В течение 3 суток после ознакомления с протоколом судебного заседания стороны могут подать замечания на протокол.

Замечания на протокол судебного заседания рассматриваются председательствующим незамедлительно. В необходимых случаях председательствующий вправе вызвать лиц, подавших замечания, для уточнения их содержания.

По результатам рассмотрения замечаний председательствующий выносит постановление об удостоверении их правильности либо об их отклонении. Замечания на протокол и постановление председательствующего приобщаются к протоколу судебного заседания.

Тема 16. СОДЕРЖАНИЕ И ПОРЯДОК СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

16.1. Подготовительная часть судебного заседания

Судебное разбирательство состоит из пяти частей: подготовительной части, судебного следствия, прений сторон, последнего слова подсудимого и вынесения приговора.

Подготовительная часть судебного разбирательства предназначена для того, чтобы проверить наличие необходимых условий для его проведения и обеспечить возможность исследования всех необходимых доказательств. Она *включает* ряд последовательно осуществляемых судом процессуальных действий (гл. 36 УПК):

→ председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит разбирательству;

→ секретарь судебного заседания докладывает о явке лиц, вызванных судом, и о причинах неявки;

→ явившиеся свидетели удаляются из зала судебного заседания;

→ председательствующий устанавливает личность подсудимого и дату вручения ему копии обвинительного заключения или обвинительного акта. Судебное разбирательство не может быть начато ранее 7 суток со дня вручения обвиняемому указанных документов или копии постановления об изменении обвинения;

→ председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто является обвинителем, защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями, а также секретарем судебного заседания, экспертом, специалистом и переводчиком, и разъясняет сторонам право на заявление отвода составу суда;

→ председательствующий разъясняет подсудимому, потерпевшему, гражданскому ответчику, гражданскому истцу, эксперту и специалисту их права;

→ председательствующий опрашивает стороны о наличии у них ходатайств об истребовании дополнительных доказательств, и суд разрешает заявленные ходатайства;

→ при неявке кого-либо из участников судебного разбирательства суд с учетом мнения сторон разрешает вопрос о возможности слушания дела в отсутствии неявившихся лиц или об отложении слушания дела.

16.2. Судебное следствие

Судебное следствие (гл. 37 УПК) является центральной частью судебного разбирательства, так как именно здесь исследуются те доказательства, которые затем суд положит в обоснование приговора. Оно начинается с изложения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения, после чего председательствующий спрашивает у подсудимого, понятно ли ему обвинение и признает ли он себя виновным.

Порядок исследования доказательств в судебном следствии определен ст. 274 УПК: первой представляет доказательства суду сторона обвинения, затем — сторона защиты. Порядок исследования конкретного доказательства определяется стороной, представившей данное доказательство.

Допрос подсудимого при согласии им дать показания начинает защитник и другие участники процесса со стороны защиты, затем — государственный обвинитель и иные участники судебного разбирательства со стороны обвинения. Суд задает вопросы подсудимому после его допроса сторонами. С разрешения председательствующего подсудимый вправе дать показания в любой момент судебного следствия (ст. 274, 275 УПК).

Допрос потерпевшего осуществляется вначале стороной обвинения, затем — стороной защиты. Потерпевший с разрешения председательствующего может дать показания в любой момент судебного следствия (ст. 277 УПК).

Свидетели допрашиваются порознь, в отсутствии недопрошенных свидетелей. Первой допрашивает свидетеля та сторона, по ходатайству которой он вызван в судебное заседание. Суд допрашивает свидетеля после его допроса сторонами (ст. 278 УПК).

При необходимости обеспечения безопасности свидетеля, его родственников и иных близких лиц суд без оглашения подлинных данных о личности свидетеля вправе провести его допрос вне визуального наблюдения другими участниками судебного разбирательства, о чем суд выносит определение или постановление.

В случае заявления сторонами обоснованного ходатайства о раскрытии сведений о лице, дающем показания, в связи с необходимостью осуществления защиты подсудимого либо для установления каких-либо существенных для рассмотрения УД обстоятельств суд вправе предоставить им возможность ознакомления с указанными материалами.

Допрос эксперта, давшего заключение в ходе предварительного расследования, для разъяснения или дополнения данного им заключения осуществляется судом по ходатайству сторон или по собственной инициативе. После оглашения заключения эксперта ему могут быть заданы вопросы сторонами. При этом первой вопросы задает сторона, по инициативе которой была назначена экспертиза.

По собственной инициативе или по ходатайству сторон суд может *назначить судебную экспертизу,* в том числе дополнительную или повторную. Вопросы на разрешение эксперта формулируются судом с учетом мнения сторон (ст. 283 УПК).

Осмотр ВД производится в любой момент судебного следствия по ходатайству сторон. Лица, которым предъявлены ВД, вправе обращать внимание суда на обстоятельства, имеющие значение для УД (ст. 284 УПК).

Оглашение протоколов следственных действий и иных документов осуществляется по решению суда полностью или частично, если в них изложены или удостоверены обстоятельства, имеющие значение для УД. Протоколы и документы оглашаются стороной, которая ходатайствовала об их оглашении, либо судом (ст. 285 УПК).

Документы, представленные в судебное заседание сторонами или истребованные судом, могут быть по решению суда исследованы и приобщены к УД.

Суд с участием сторон, а при необходимости и с участием свидетелей, эксперта и специалиста может провести *осмотр местности и помещения*.

В ходе судебного следствия может быть осуществлено предъявление для опознания, проведены следственный эксперимент и освидетельствование (ст. 288—290 УПК).

По завершении исследования представленных сторонами доказательств председательствующий опрашивает стороны, желают ли они дополнить судебное следствие. В случае заявления ходатайства о дополнении судебного следствия суд обсуждает и разрешает его.

После разрешения ходатайств и выполнения связанных с этим необходимых судебных действий председательствующий объявляет судебное следствие оконченным.

Судебное следствие может быть возобновлено, если участники прений сторон или подсудимый в последнем слове сообщат о новых обстоятельствах, имеющих значение для УД, или заявят о необходимости предъявить суду для исследования новые доказательства. По окончании возобновленного судебного следствия суд вновь открывает прения сторон и предоставляет подсудимому последнее слово (ст. 294 УПК).

16.3. Прения сторон и последнее слово подсудимого

Судебные прения (ст. 292 УПК) подводят итог судебному следствию и содержат обоснование тех выводов, к которым пришли участники процесса. Тем самым эти лица могут отстаивать свои законные интересы, и в то же время они способствуют формированию внутреннего убеждения судей. Судебные прения состоят из речей обвинителя и защитника. При отсутствии защитника в прениях участвует подсудимый.

В прениях также могут участвовать потерпевший и его представитель. Гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, подсудимый могут ходатайствовать об участии в прениях.

Последовательность выступлений участников прений сторон устанавливается судом. При этом первым во всех случаях выступает обвинитель, а последними — подсудимый и его защитник. Гражданский ответчик и его представитель выступают в прениях сторон после гражданского истца и его представителя.

Участники прений не вправе ссылаться на доказательства, которые не рассматривались в судебном заседании или признаны судом недопустимыми.

Суд не вправе ограничивать продолжительность прений сторон. При этом председательствующий вправе останавливать участвующих в прениях лиц. Участник прений сторон не вправе ссылаться на доказательства, если они касаются обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому УД, а также доказательств, признанных недопустимыми.

После произнесения речей всеми участниками прений сторон каждый из них может выступить еще по одному разу с репликой. Право последней реплики принадлежит подсудимому или его защитнику.

Участники судебных прений по их окончании до удаления суда в совещательную комнату вправе представить суду в письменном виде предлагаемую ими формулировку решения по вопросам, разрешаемым в приговоре суда. Предлагаемая формулировка не имеет для суда обязательной силы.

После окончания прений сторон председательствующий предоставляет *подсудимому последнее слово*. Никакие вопросы к подсудимому во время его последнего слова не допускаются.

Суд не может ограничивать продолжительность последнего слова подсудимого определенным временем. При этом председательствующий вправе останавливать подсудимого в случаях, когда он касается обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому УД.

Заслушав последнее слово подсудимого, суд удаляется в совещательную комнату для постановления приговора, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания.

Тема 17. ПРИГОВОР СУДА

17.1. Понятие, значение и виды приговора

Приговором суда называется решение о невиновности или виновности подсудимого и назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания, вынесенное судом

первой или апелляционной инстанции (п. 28 ст. 5 УПК). Приговор завершает деятельность суда первой инстанции. Это единственный процессуальный документ, который выносится именем Российской Федерации.

К приговору предъявляются требования законности, обоснованности и справедливости. В соответствии со ст. 297 УПК приговор считается законным, обоснованным и справедливым, если он постановлен с соблюдением порядка, установленного УПК, и основан на правильном применении уголовного закона.

Обоснованность приговора предполагает, что все выводы суда, изложенные в нем, основаны на доказательствах, исследованных в ходе судебного разбирательства, и соответствуют фактическим обстоятельствам дела.

Справедливым следует считать тот приговор, в котором правильно разрешен вопрос о виновности или невиновности подсудимого и мера наказания определена с учетом тяжести содеянного и личности подсудимого.

17.2. Виды приговоров

Приговор суда может быть оправдательным или обвинительным.

Оправдательный приговор постановляется:

1) если не установлено событие преступления;

2) установлена непричастность подсудимого к совершению преступления;

3) в деянии подсудимого нет признаков преступления;

4) в отношении подсудимого коллегией присяжных заседателей вынесен оправдательный вердикт.

Оправдание по любому из перечисленных оснований означает признание подсудимого невиновным и влечет за собой его реабилитацию.

Обвинительный приговор не может быть основан на предположениях и постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления подтверждена совокупностью исследованных судом доказательств.

Обвинительный приговор может быть:

1) с назначением уголовного наказания, подлежащего отбыванию осужденным;

2) с назначением уголовного наказания и освобождением от его отбывания, если издан акт амнистии, освобождающий от применения наказания, назначенного осужденному данным приговором, или же если время нахождения подсудимого под стражей по данному УД с учетом правил зачета предварительного заключения поглощает наказание, назначенное ему судом;

3) без назначения уголовного наказания.

17.3. Порядок постановления и провозглашения приговора

Приговор постановляется судом в совещательной комнате. Во время постановления приговора в этой комнате могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному уголовному делу. Судьи не вправе разглашать суждения, имевшие место при обсуждении и постановлении приговора.

Суд обсуждает в совещательной комнате вопросы, подлежащие разрешению в приговоре, в том порядке, в котором они даны в ст. 299 УПК:

1) доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый;

2) доказано ли, что деяние совершил подсудимый;

3) является ли это деяние преступлением, и каким пунктом, частью, статьей УК оно предусмотрено;

4) виновен ли подсудимый в совершении этого преступления;

5) подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление;

6) имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие его наказание;

7) какое наказание должно быть назначено подсудимому;

8) имеются ли основания для постановления приговора без назначения наказания или освобождения от наказания;

9) какой вид исправительного учреждения и режим должны быть определены подсудимому при назначении ему наказания в виде лишения свободы;

10) подлежит ли удовлетворению гражданский иск, в чью пользу и в каком размере;

11) как поступить с имуществом, на которое наложен арест для обеспечения гражданского иска или возможной конфискации;

12) как поступить с ВД;

13) на кого и в каком размере должны быть возложены процессуальные издержки;

14) должен ли суд в установленных законом случаях лишить подсудимого специального, воинского или почетного звания, классного чина, а также государственных наград;

15) могут ли быть применены к несовершеннолетнему подсудимому принудительные меры воспитательного воздействия;

16) могут ли быть применены принудительные меры медицинского характера к подсудимым, страдающим хроническим алкоголизмом, наркоманией или душевным заболеванием, не исключающим вменяемости;

17) следует ли отменить или изменить меру пресечения в отношении подсудимого.

Если подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений, то суд разрешает вопросы, указанные выше в пунктах 1—7, по каждому преступлению в отдельности.

Если в совершении преступления обвиняется несколько подсудимых, суд разрешает эти вопросы в отношении каждого подсудимого в отдельности, определяя роль и степень его участия в совершенном деянии.

При наличии у осужденного к лишению свободы несовершеннолетних детей, других иждивенцев, а также престарелых родителей, нуждающихся в постороннем уходе, суд одновременно с постановлением обвинительного приговора выносит определение или постановление о передаче указанных лиц на попечение родственников или других лиц либо помещении их в детские или социальные учреждения.

При наличии у осужденного имущества или жилища, остающихся без присмотра, суд выносит определение или постановление о принятии мер по их охране.

Если УД рассматривалось коллегиальным составом суда, председательствующий ставит на разрешение указанные выше вопросы.

При разрешении каждого вопроса судья не вправе воздержаться от голосования. Все вопросы разрешаются большинством голосов. Председательствующий подает свой голос последним.

Судье, голосовавшему за оправдание подсудимого и оставшемуся в меньшинстве, предоставляется право воздержаться от голосования по вопросам применения уголовного закона. Если мнения судей по вопросам о квалификации преступления или мере наказания разошлись, то голос, поданный за оправдание, присоединяется к голосу, поданному за квалификацию деяния по уголовному закону, предусматривающему менее тяжкое преступление, и за назначение менее сурового наказания.

Исключительная мера наказания — смертная казнь может быть назначена виновному только по единогласному решению всех судей.

Судья, оставшийся при особом мнении по постановленному приговору, вправе письменно изложить его в совещательной комнате. Особое мнение приобщается к приговору и оглашению в зале судебного заседания не подлежит (ст. 301 УПК).

17.4. Содержание и форма приговора

Приговор излагается на языке, на котором происходило судебное разбирательство, и состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей.

Приговор должен быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств одним из судей, участвующих в его постановлении. Приговор подписывается всеми судьями, в том числе и судьей, оставшимся при особом мнении.

Исправления в приговоре должны быть оговорены и удостоверены подписями всех судей в совещательной комнате до провозглашения приговора (ст. 303 УПК).

Во вводной части приговора указывается:

1) о постановлении приговора именем Российской Федерации;

2) время и место постановления приговора;

3) наименование суда, постановившего приговор, состав суда, данные о секретаре судебного заседания, обвинителе, защитнике, потерпевшем, гражданском истце, гражданском ответчике и их представителях;

4) имя, отчество и фамилия подсудимого, дата и место его рождения, место жительства, место работы, занятие, образование, семейное положение и иные сведения о личности подсудимого, имеющие значение для УД;

5) пункт, часть, статья УК, предусматривающая ответственность за преступление, в совершении которого обвиняется подсудимый (ст. 304 УПК).

В описательно-мотивировочной части оправдательного приговора излагаются:

1) существо предъявленного обвинения;

2) обстоятельства УД, установленные судом;

3) основания для оправдания подсудимого и доказательства, их подтверждающие;

4) мотивы, по которым суд отвергает доказательства, представленные стороной обвинения;

5) мотивы решения в отношении гражданского иска.

Не допускается включение в оправдательный приговор формулировок, ставящих под сомнение невиновность оправданного (ст. 305 УПК).

В резолютивной части оправдательного приговора указываются:

1) фамилия, имя и отчество подсудимого;

2) решение о признании подсудимого невиновным и основания его оправдания;

3) решение об отмене меры пресечения, если она была избрана;

4) решение об отмене мер обеспечения конфискации имущества, а также мер обеспечения возмещения вреда, если такие меры были приняты;

5) разъяснение порядка возмещения вреда, связанного с уголовным преследованием (ст. 306 УПК).

Описательно-мотивировочная часть обвинительного приговора должна содержать:

1) описание преступного деяния, признанного судом доказанным, с указанием места, времени, способа его совершения, формы вины, мотивов, целей и последствий преступления;

2) доказательства, на которых основаны выводы суда в отношении подсудимого, и мотивы, по которым суд отверг другие доказательства;

3) указание на обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а в случае признания обвинения в какой-либо части необоснованным или установления неправильной квалификации преступления — основания и мотивы изменения обвинения;

4) мотивы решения всех вопросов, относящихся к назначению уголовного наказания, освобождению от него или от его реального отбытия, применению иных мер воздействия;

5) обоснование принятых решений по другим вопросам, разрешаемым судом (ст. 307 УПК).

Резолютивная часть обвинительного приговора должна содержать:

1) фамилию, имя и отчество подсудимого;

2) решение о признании подсудимого виновным в совершении преступления;

3) указание на пункт, часть, статью УК, предусматривающую ответственность за преступление, в совершении которого подсудимый признан виновным;

4) вид и размер наказания, назначенного подсудимому за каждое преступление, в совершении которого он признан виновным;

5) окончательную меру наказания, подлежащую отбытию;

6) вид и режим исправительного учреждения, в котором должен отбывать наказание осужденный к лишению свободы;

7) длительность испытательного срока при условном осуждении и обязанности, которые возлагаются при этом на осужденного;

8) решение о дополнительных видах наказания;

9) решение о зачете времени предварительного содержания под стражей, если подсудимый до постановления приговора был задержан или к нему применялись меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста или он помещался в медицинский или психиатрический стационар;

10) решение о мере пресечения в отношении подсудимого до вступления приговора в законную силу.

Если подсудимому предъявлено обвинение по нескольким статьям уголовного закона, то в резолютивной части приговора должно быть точно указано, по каким из них подсудимый оправдан и по каким осужден (ст. 308 УПК).

В резолютивной части приговора, кроме того, должны содержаться:

1) решение по предъявленному гражданскому иску;

2) решение вопроса о ВД;

3) решение о распределении процессуальных издержек;

4) указание о порядке и сроках обжалования приговора, о праве осужденного и оправданного ходатайствовать об участии в рассмотрении УД судом кассационной инстанции (ст. 309 УПК).

17.5. Провозглашение приговора

После подписания приговора суд возвращается в зал судебного заседания и председательствующий провозглашает приговор. Все присутствующие в зале судебного заседания, включая состав суда, выслушивают приговор стоя.

Если приговор изложен на языке, которым подсудимый не владеет, то вслед за провозглашением приговора или синхронно он переводится вслух переводчиком на язык, которым владеет подсудимый.

Если подсудимый осужден к исключительной мере наказания — смертной казни, председательствующий разъясняет ему право ходатайствовать о помиловании.

В случае провозглашения только резолютивной части приговора суд разъясняет участникам судебного разбирательства порядок ознакомления с его полным текстом.

Не позднее 5 суток после провозглашения приговора его копия вручается осужденному или оправданному, его защитнику и обвинителю. В тот же срок копия приговора может быть вручена потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям при наличии ходатайства указанных лиц.

Тема 18. ОСОБЫЙ ПОРЯДОК СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

Глава 40 УПК предусматривает возможность проведения упрощенной процедуры судебного разбирательства в тех случаях, когда обвиняемый согласен с предъявленным обвинением. Сущность такого особого порядка судебного разбирательства заключается в том, что по ходатайству обвиняемого судья вправе постановить приговор и назначить наказание без рассмотрения УД по существу. Применение такой упрощенной процедуры дает значительную процессуальную экономию, и поэтому обвиняемый получает право на «льготы» при назначении наказания, которое не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Применение такого порядка судебного разбирательства возможно при наличии *совокупности следующих оснований:*

1) лицо обвиняется в совершении преступления, наказание за которое не превышает 10 лет лишения свободы;

2) обвиняемый заявляет ходатайство о применении упрощенной судебной процедуры;

3) государственный или частный обвинитель и потерпевший не возражают против применения данного порядка судебного разбирательства.

Условием постановления приговора без рассмотрения дела по существу является убежденность судьи в том, что:

1) обвиняемый осознает характер и последствия заявленного им ходатайства;

2) ходатайство было заявлено добровольно и после проведения консультаций с защитником.

Ходатайство о назначении наказания без проведения судебного разбирательства обвиняемый должен заявить в присутствии защитника. Если защитник не приглашен самим подсудимым, его законным представителем или другими лицами по их поручению, то участие защитника в данном случае должен обеспечить суд.

Обвиняемый вправе заявить указанное ходатайство:

1) в момент ознакомления с материалами УД;

2) на предварительном слушании, когда оно является обязательным.

Порядок постановления приговора. Если судья придет к выводу об обоснованности обвинения, с которым согласился подсудимый, он постановляет обвинительный приговор и назначает подсудимому наказание, которое не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Процессуальные издержки при применении данной процедуры взысканию с подсудимого не подлежат.

Приговор, постановленный в указанном порядке, не может быть обжалован в апелляционную и кассационную инстанции ввиду несоответствия выводов суда фактическим обстоятельствам дела.

Тема 19. ПРОИЗВОДСТВО У МИРОВОГО СУДЬИ

19.1. Общая характеристика производства у мирового судьи

Потребность иметь отдельных судей, специализирующихся на рассмотрении и разрешении относительно несложных УД, в РФ ощущалась практически всегда. В соответствии с Федеральным конституционным законом от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» мировые судьи получили статус первого звена в системе судов общей юрисдикции. Порядок производства по УД у мирового судьи был определен Федеральным законом от 7 августа 2000 г. № 119-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации».

Целью и принципами деятельности мировой юстиции являются простота, ускоренность процедуры, экономичность, а их основной задачей — эффективная и скорая защита прав и интересов граждан. На данный институт в последние годы возлагаются большие надежды как на инструмент кардинального улучшения деятельности российской судебной системы и, прежде всего, обеспечения максимальной доступности правосудия для граждан.

К подсудности мирового судьи в первую очередь отнесены дела частного обвинения. Они составляют около половины всех УД, рассматриваемых мировым судьей. Порядок производства по делам частного обвинения отличается достаточной спецификой. Кроме того, мировой судья рассматривает УД с публичной формой обвинения, максимальное наказание за которые не превышает 3 лет лишения свободы, за целым рядом исключений, перечень которых дан в ст. 31 УПК. Производство по делам данной категории осуществляется мировым судьей по общей процедуре судебного разбирательства и не имеет никаких особенностей, за исключением того, что рассмотрение дела должно быть начато не ранее 3 и не позднее 14 суток со дня его поступления мировому судье.

19.2. Особенности рассмотрения мировым судьей дел частного обвинения

В УПК процедура возбуждения дел частного обвинения и порядок деятельности мирового судьи в целом по делам данной категории несколько модифицированы и упрощены по сравнению с УПК РСФСР. Законодатель подчеркивает, что мировой судья лишь придает соответствующую процессуальную форму инициативе пострадавшего по уголовному преследованию.

Согласно ст. 318, 319 УПК судья, получив заявление потерпевшего или его законного представителя, должен удостовериться в том, что оно содержит необходимые реквизиты: наименование суда, в который подается, описание события преступления и его обстоятельств, просьбу о принятии УД к производству, данные о лице, привлекаемом к ответственности, список свидетелей, которых необходимо вызвать в суд, подпись заявителя. Если поданное заявление не отвечает этим требованиям, мировой судья возвращает его потерпевшему, предлагает устранить недостатки и устанавливает для этого определенный срок. Если недостатки не устранены, то мировой судья отказывает в принятии заявления к производству и извещает об этом лицо, его подавшее.

По просьбе сторон мировой судья может оказать им содействие в собирании таких доказательств, которые не могут быть получены сторонами самостоятельно.

Если заявление потерпевшего отвечает необходимым требованиям, то судья принимает его к своему производству и разъясняет заявителю, что с этого момента оно является частным обвинителем и имеет соответствующие права, предусмотренные ст. 42, 43 УПК. Об этом составляется протокол.

Затем, в течение 7 суток с момента принятия заявления к своему производству, мировой судья вызывает лицо, в отношение которого подано заявление, и знакомит его с материалами дела, вручает копию заявления, разъясняет права подсудимого, а также право подать встречное заявление и выясняет, кого необходимо вызвать в судебное заседание в качестве свидетелей защиты.

Мировой судья должен также разъяснить сторонам возможность примирения, которое влечет прекращение УД.

Если примирение не достигнуто, то мировой судья назначает судебное разбирательство.

Если подано встречное заявление, то оно может быть соединено и рассмотрено в одном производстве с первоначальным заявлением. Соединение допускается до начала судебного следствия. При этом лица, их подавшие, участвуют в рассмотрении дела одновременно в качестве частных обвинителей и подсудимых.

Обвинение в судебном разбирательстве по делам частного обвинения поддерживается частным обвинителем. Судебное следствие начинается с изложения заявления частного обвинителя им самим или его представителем. Обвинитель вправе представлять доказательства, участвовать в их исследовании, излагать суду свое мнение по существу обвинения, о применении уголовного закона, назначении подсудимому наказания и по другим возникающим при рассмотрении дела вопросам. Обвинитель может изменить обвинение, если этим не ухудшается положение подсудимого, а также может отказаться от обвинения. Последнее влечет прекращение УД.

Тема 20. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ С УЧАСТИЕМ ПРИСЯЖНЫХ ЗАСЕДАТЕЛЕЙ

20.1. Общая характеристика деятельности суда присяжных как особой формы осуществления правосудия и порядок формирования коллегии присяжных заседателей

В соответствии с ч. 4 ст. 123 Конституции и ст. 30 УПК судебное разбирательство по УД об особо тяжких преступлениях, подсудных областному и приравненному к нему суду, может осуществляться судом с участием присяжных заседателей. Особенностью данного суда является раздельное существование в нем двух самостоятельных коллегий и разграничение между ними компетенции: коллегия присяжных заседателей, состоящая из двенадцати человек, в своем вердикте разрешает вопросы факта, а профессиональный судья, на основе вердикта присяжных выносит приговор, в котором разрешает вопросы права.

Выбор данного состава суда носит добровольный характер и зависит от волеизъявления обвиняемого. УД, в котором участвует несколько подсудимых, рассматривается судом с участием присяжных заседателей в отношении всех подсудимых, если хотя бы один из них заявляет ходатайство о рассмотрении УД судом в данном составе. Если один или несколько обвиняемых отказываются от суда с участием присяжных заседателей, то решается вопрос о выделении УД в отношении этих обвиняемых в отдельное производство. При невозможности выделения УД в отдельное производство дело в целом рассматривается судом с участием присяжных заседателей.

Рассмотрение УД судом с участием присяжных заседателей осуществляется в общем порядке с учетом особенностей, предусмотренных гл. 42 УПК.

Если обвиняемым заявлено ходатайство о рассмотрении его дела с участием присяжных заседателей, то проводится предварительное слушание. В решении судьи о назначении судебного заседания должно быть определено количество кандидатов в присяжные заседатели (не менее 20), а также указано, в открытом или закрытом судебном заседании будет слушаться УД.

Порядок формирования коллегии присяжных заседателей предусмотрен ст. 328 УПК. После проведения подготовительной части судебного заседания производится отбор присяжных. Председательствующий произносит перед кандидатами в присяжные заседатели краткое вступительное слово, в котором сообщает о том, какое дело подлежит рассмотрению, каковы задачи присяжных и условия их участия в рассмотрении дела. Он выясняет у присяжных заседателей их информированность об обстоятельствах дела, рассмотрение которого предстоит в суде, и в случае получения сведений об осведомленности кого-либо из кандидатов в присяжные заседатели об этом деле решает вопрос об освобождении его от участия в деле.

При наличии у явившихся кандидатов в присяжные заседатели причин, препятствующих исполнению обязанностей присяжного заседателя, либо при заявлении самоотвода председательствующий также решает вопрос об освобождении данного лица от участия в деле.

После удовлетворения самоотводов кандидатов в присяжные заседатели председательствующий предлагает сто-

ронам воспользоваться своим правом на мотивированный отвод, предоставляя им возможность задать каждому из оставшихся кандидатов в присяжные заседатели вопросы, которые, по их мнению, связаны с выяснением обстоятельств, препятствующих участию лица в качестве присяжного заседателя в рассмотрении данного УД.

Если в результате удовлетворения заявленных самоотводов и мотивированных отводов осталось менее 18 кандидатов в присяжные заседатели, то список пополняется. Если количество оставшихся кандидатов в присяжные заседатели составляет 18 или более, то председательствующий предлагает сторонам заявить немотивированные отводы.

Если количество неотведенных кандидатов в присяжные заседатели превышает 14, то в протокол судебного заседания по указанию председательствующего включаются четырнадцать первых по списку кандидатов.

Коллегия присяжных заседателей образуется так, что первые 12 образуют коллегию присяжных заседателей по УД, а два последних участвуют в рассмотрении УД в качестве запасных присяжных заседателей.

Присяжные заседатели, входящие в состав коллегии, в совещательной комнате открытым голосованием избирают большинством голосов старшину, в обязанности которого входит руководство совещанием присяжных, обращение по их поручению к председательствующему с просьбами, оглашение присяжным в совещательной комнате вопросов судьи, заполнение вопросного листа с ответами коллегии присяжных и провозглашение его в судебном заседании (ст. 331 УПК).

После избрания старшины все присяжные заседатели принимают присягу, и председательствующий разъясняет им их права и обязанности. Присяжный заседатель *имеет право* участвовать в исследовании всех доказательств, просить председательствующего разъяснить нормы закона, относящиеся к делу, а также иные, неясные для него понятия, делать письменные заметки во время судебного заседания. Он не должен отлучаться из зала суда во время слушания дела, общаться по делу с лицами, не входящими в состав суда, без разрешения председательствующего, собирать сведения по делу вне судебного заседания (ст. 333 УПК).

20.2. Особенности судебного разбирательства с участием присяжных

Судебное следствие в суде с участием присяжных заседателей начинается со вступительных заявлений государственного обвинителя и защитника. Во вступительном заявлении государственный обвинитель излагает существо предъявленного обвинения и предлагает порядок исследования представленных им доказательств. Защитник высказывает согласованную с подсудимым позицию по предъявленному обвинению и мнение о порядке исследования представленных им доказательств.

В процессе судебного следствия судья и присяжные заседатели через председательствующего задают вопросы участвующим в деле лицам лишь после того, как они будут допрошены сторонами. В ходе судебного следствия с участием присяжных заседателей не исследуются обстоятельства, связанные с прежней судимостью подсудимого.

После окончания судебного следствия суд переходит к выслушиванию прений сторон, которые проводятся лишь в пределах вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями. Стороны не вправе касаться обстоятельств, которые рассматриваются после вынесения вердикта без участия присяжных заседателей.

После окончания прений сторон все их участники имеют право на реплику. Право последней реплики принадлежит защитнику и подсудимому. Подсудимому в соответствии со ст. 337 УПК предоставляется последнее слово.

После окончания прений сторон председательствующий формулирует вопросы, подлежащие разрешению коллегией присяжных заседателей. По каждому из деяний, в совершении которых обвиняется подсудимый, должны быть сформулированы следующие вопросы:

А. Доказано ли, что соответствующее деяние имело место?

Б. Доказано ли, что это деяние совершил подсудимый?

В. Виновен ли подсудимый в совершении этого деяния?

Могут быть также поставлены частные вопросы об обстоятельствах, которые влияют на степень виновности либо изменяют ее характер, влекут за собой освобождение подсудимого от ответственности. В случае признания подсудимого виновным ставится вопрос о том, заслуживает ли он снисхождения.

Перед присяжными не могут ставиться вопросы, требующие юридической оценки совершенного деяния или каких-либо иных обстоятельств. Вопросы, подлежащие разрешению присяжными заседателями, ставятся перед ними в понятных формулировках и в отношении каждого подсудимого отдельно. Председательствующий с учетом замечаний и предложений сторон окончательно формулирует в вопросном листе вопросы, подлежащие разрешению коллегией присяжных, и передает вопросный лист старшине (ст. 338, 339 УПК).

Перед удалением коллегии присяжных заседателей в совещательную комнату председательствующий обращается к ним с напутственным словом, в котором приводит содержание обвинения и уголовного закона, предусматривающего ответственность за деяние, в котором обвиняется подсудимый, напоминает исследованные в суде доказательства, излагает позиции государственного обвинения и защиты, разъясняет основные правила оценки доказательств, сущность принципа презумпции невиновности, а также напоминает о том, что никакие доказательства для них не имеют заранее установленной силы, их выводы не могут основываться на предположениях и на доказательствах, признанных судом недопустимыми (ст. 340 УПК).

В совещательной комнате присяжные обсуждают поставленные перед ними вопросы. Они должны стремиться к принятию единодушных решений, но если в течение 3 часов им не удается достичь единодушия, то решение принимается голосованием. *Обвинительный вердикт* считается принятым, если за утвердительные ответы на каждый из трех вопросов проголосовало большинство присяжных заседателей. *Оправдательный вердикт* считается принятым, если за отрицательный ответ на любой из поставленных в вопросном листе основных вопросов проголосовало не менее шести присяжных заседателей.

При вынесении вердикта «виновен» присяжные заседатели вправе изменить обвинение в сторону, благоприятную для подсудимого. Ответы на поставленные перед присяжными заседателями вопросы должны представлять собой утверждение или отрицание с обязательным пояснительным словом или словосочетанием, раскрывающим или уточняющим смысл ответа («Да, виновен», «Нет, не виновен» и т.п.).

Подписанный присяжными заседателями вопросный лист оглашается старшиной в зале судебного разбирательства. При вынесении коллегией присяжных заседателей вердикта о невиновности подсудимого председательствующий объявляет его оправданным. При этом подсудимый, находящийся под стражей, немедленно освобождается из-под нее в зале судебного заседания.

Последствия вердикта обсуждаются без участия присяжных заседателей. После провозглашения вердикта председательствующий благодарит присяжных заседателей и объявляет об окончании их участия в судебном разбирательстве и о его продолжении с участием сторон.

При вынесении присяжными заседателями оправдательного вердикта исследуются и обсуждаются лишь вопросы, связанные с разрешением гражданского иска, распределением судебных издержек, вещественными доказательствами. В случае вынесения обвинительного вердикта производится исследование обстоятельств, связанных с квалификацией содеянного подсудимым, назначением ему наказания, разрешением гражданского иска и другими вопросами, разрешаемыми судом при постановлении обвинительного приговора.

По окончании исследования указанных обстоятельств выслушиваются прения сторон. Стороны могут затрагивать в своих выступлениях любые вопросы права, подлежащие разрешению при постановлении судом обвинительного приговора. При этом сторонам запрещается ставить под сомнение правильность вердикта, вынесенного присяжными заседателями. По окончании прений сторон в случае вынесения обвинительного вердикта подсудимому предоставляется последнее слово, после чего судья удаляется для вынесения решения по УД (ст. 347 УПК).

Судебное разбирательство заканчивается одним из судебных решений, принимаемых судьей единолично (ст. 350 УПК):

1) постановлением о прекращении УД;

2) оправдательным приговором — в случаях, когда присяжные заседатели дали отрицательный ответ хотя бы на один из трех основных вопросов, разрешаемых ими, либо председательствующий признал отсутствие в деянии признаков преступления;

3) обвинительным приговором с назначением наказания, без назначения наказания, с назначением наказания и освобождением от него;

4) постановлением о роспуске коллегии присяжных заседателей и направлении УД на новое рассмотрение иным составом суда в случае, если обвинительный вердикт вынесен в отношении невиновного, не установлено событие преступления либо не доказано участие подсудимого в совершении преступления; это постановление не подлежит обжалованию в кассационном порядке.

Тема 21. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ВТОРОЙ ИНСТАНЦИИ (ОБЖАЛОВАНИЕ И ПЕРЕСМОТР СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ, НЕ ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ)

21.1. Понятие и формы производства в суде второй инстанции

Приговоры и иные решения судов первой инстанции, не вступившие в законную силу, могут быть обжалованы заинтересованными лицами и пересмотрены вышестоящими судами в апелляционном и кассационном порядке.

Апелляционный порядок пересмотра установлен УПК для решений мирового судьи, не вступивших в законную силу. Решения же, вынесенные федеральными судьями районного, областного и Верховного Суда РФ, а также решения апелляционной инстанции пересматриваются в кассационном порядке.

Основное отличие между апелляционным и кассационным порядком пересмотра судебных решений, не вступивших в законную силу, заключается в том, что суд апелляционной инстанции вправе повторно пересмотреть дело по существу. При этом он может вновь исследовать доказательства (допрашивать свидетелей, потерпевших, подсудимых и т.п.) и вынести новый приговор по делу.

В *кассационном* же *порядке* УД не пересматривается по существу. Суд кассационной инстанции, как правило, не исследует непосредственно доказательства, а рассматривает лишь имеющиеся в деле материалы и на их основе делает выводы о законности и обоснованности обжалуемого решения, которое может быть оставлено в силе, изменено или отменено. Вынести по делу новый приговор кассационная инстанция не вправе.

Таким образом, сущность апелляционного и кассационного производств заключается в проверке вышестоящим судом законности, обоснованности и справедливости приговоров и иных решений судов, не вступивших в законную силу, по жалобе участника процесса или по представлению прокурора.

Апелляционная и кассационная проверка законности и обоснованности судебных решений служит средством выявления и устранения судебных ошибок еще до вступления решения суда в законную силу, важнейшей гарантией правильного осуществления правосудия, прав и законных интересов участников процесса. Кроме того, путем апелляционной и кассационной проверки решений нижестоящих судов осуществляется процессуальное руководство их деятельностью со стороны вышестоящих судебных инстанций.

Для российской апелляции и кассации свойственны следующие основные черты:

1) свобода обжалования. Это проявляется в том, что правом принесения жалоб наделен широкий круг заинтересованных лиц; в кассационном порядке может быть обжалован любой приговор любого суда;

2) широкие полномочия суда второй инстанции по отмене и изменению приговора и вместе с тем недопустимость в кассационном производстве поворота к худшему. Последнее характеризует полномочия кассационной инстанции по изменению и отмене решений, содержащихся в приговоре суда первой инстанции, и последствия рассмотрения дела в кассационном порядке в целом с позиции интересов осужденного, обеспечивая ему заинтересованность в обжаловании приговора;

3) проверка не только законности, но и обоснованности приговора.

21. 2. Субъекты и порядок апелляционного и кассационного обжалования. Порядок производства в суде второй инстанции

Приговоры и иные решения, не вступившие в законную силу, могут быть обжалованы осужденным, оправданным,

их защитником и законным представителем, государственным и частным обвинителем, вышестоящим прокурором, потерпевшим и его представителем. Гражданский истец и ответчик или их представители вправе обжаловать судебное решение в части, касающейся гражданского иска.

Жалоба участников процесса или представление прокурора подаются в течение 10 суток с момента их провозглашения. Для осужденного, находящегося под стражей, этот срок исчисляется с момента вручения ему копии приговора.

Жалоба или представление прокурора приносится через суд, постановивший приговор, и направляется соответствующим судьей в кассационную или апелляционную инстанцию вместе с материалами УД. При этом судья, решение которого обжалуется, должен известить о принесенных жалобах или представлении прокурора и направить их копии осужденному (оправданному), его защитнику, обвинителю, потерпевшему и его представителю и разъяснить им возможность подачи возражений на принесенные жалобы или представление.

Жалоба или представление, поданные с пропуском срока, оставляются без рассмотрения. В случае пропуска срока на подачу жалобы или представления по уважительной причине лица, имеющие право подать жалобу или представление, могут ходатайствовать перед судом, постановившим приговор, о восстановлении пропущенного срока. Ходатайство о восстановлении срока рассматривается в судебном заседании судьей, председательствовавшим при судебном разбирательстве УД (ст. 357 УПК).

УПК предъявляет определенные требования к апелляционной и кассационной жалобе и представлению. В соответствии со ст. 363 и 375 УПК они должны содержать:

1) наименование суда, которому адресуются;

2) данные о лице, подавшем жалобу или представление, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения;

3) указание на приговор или иное судебное решение и наименование суда, его постановившего;

4) доводы лица, подавшего жалобу или представление, и доказательства, которыми заявитель обосновывает свои требования (апелляционная жалоба) либо соответствующее кассационное основание (кассационная жалоба);

5) перечень прилагаемых к жалобе или представлению материалов;

6) подпись лица, подающего жалобу или представление.

В случае несоответствия этим требованиям жалоба или представление возвращается сторонам и назначается срок для их пересоставления.

Подача жалобы или представления приостанавливает приведение приговора и иного обжалуемого судебного решения в исполнение.

Лицо, подавшее жалобу или представление, вправе отозвать их до начала заседания суда апелляционной или кассационной инстанции, а также изменить их либо дополнить новыми доводами. При этом в дополнительном представлении прокурора или его заявлении об изменении представления, равно как и в дополнительной жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей, поданных по истечении срока обжалования, не может быть поставлен вопрос об ухудшении положения осужденного, если такое требование не содержалось в первоначальном представлении или жалобе.

Основаниями для отмены или изменения приговора суда первой инстанции в апелляционном и кассационном порядке являются:

1) несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела;

2) нарушение уголовно-процессуального закона;

3) неправильное применение уголовного закона;

4) несправедливость назначенного наказания.

Порядок рассмотрения дела судом апелляционной инстанции (гл. 44 УПК). **В** апелляционном порядке решение мирового судьи пересматривается единолично федеральным судьей районного суда. Апелляционный пересмотр должен быть осуществлен в течение 14 дней со дня поступления жалобы или представления.

В судебном заседании обязательно участие:

1) государственного обвинителя;

2) частного обвинителя, подавшего жалобу;

3) подсудимого, подавшего жалобу или в защиту интересов которого подана жалоба или представление, за исключением случаев, когда он ходатайствует о рассмотрении дела в его отсутствие.

4) защитника, в случаях его обязательного участия.

Производство в суде апелляционной инстанции осуществляется по общим правилам производства в суде первой инстанции, с некоторыми изъятиями: судебное следствие начинается с краткого изложения председательствующим содержания приговора, а также существа апелляционной жалобы или представления и возражений на них. Затем судья заслушивает выступления стороны, подавшей жалобу или представление, и возражения противной стороны и переходит к проверке доказательств. Свидетели, допрошенные в суде первой инстанции, допрашиваются в суде апелляционной инстанции, если их вызов признан необходимым.

Стороны вправе заявить ходатайство о вызове новых свидетелей, проведении экспертизы, истребовании вещественных доказательств и документов, в исследовании которых им было отказано судом первой инстанции. По завершении исследования доказательств судья выясняет у сторон, имеются ли у них ходатайства о дополнении судебного следствия, разрешает эти ходатайства и переходит к судебным прениям, а затем предоставляет подсудимому последнее слово.

При принятии решения суд апелляционной инстанции вправе ссылаться в обоснование своего решения на оглашенные в суде показания лиц, не вызывавшихся в апелляционный суд, но допрошенных в суде первой инстанции. Если эти показания оспариваются сторонами, лица, давшие их, подлежат допросу.

В решении указываются основания, по которым приговор суда первой инстанции признается законным, обоснованным и справедливым, а доводы жалобы или представления необоснованными, либо основания полной или частичной отмены или изменения обжалованного приговора.

Порядок рассмотрения дела судом кассационной инстанции (гл. 45 УПК). В кассационном порядке дело пересматривается коллегией из трех профессиональных судей. При поступлении УД с кассационной жалобой или представлением назначается дата и время судебного заседания. Рассмотрение дела должно быть начато не позднее одного месяца со дня его поступления в суд кассационной инстанции (ст. 374 УПК).

О месте и времени рассмотрения УД судом кассационной инстанции стороны должны быть извещены не позднее 14 суток до дня судебного заседания. Вопрос о вызове осужденного, содержащегося под стражей, решается судом.

Если ходатайство заявлено, то осужденный, содержащийся по стражей, вправе участвовать в судебном заседании непосредственно либо изложить свою позицию путем использования систем видео-, конференц-связи. Вопрос о форме участия осужденного в судебном разбирательстве решается судом. Явившийся в судебное заседание осужденный или оправданный допускается к участию в нем во всех случаях.

В назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое УД рассматривается и по чьей кассационной жалобе или представлению. Затем он выясняет у участников судебного разбирательства, имеются ли у них отводы и ходатайства.

После разрешения отводов и ходатайств один из судей кратко излагает содержание приговора или иного обжалуемого судебного решения, а также кассационной жалобы или представления, и суд заслушивает выступления стороны в обоснование доводов, приведенных в жалобе или представлении, и возражения противной стороны.

При рассмотрении УД в кассационном порядке суд вправе по ходатайству стороны непосредственно исследовать доказательства (ч. 4 ст. 377 УПК).

В подтверждение или опровержение доводов, приведенных в кассационной жалобе или представлении, стороны вправе представить в кассационную инстанцию дополнительные материалы. Однако они не могут быть получены путем производства следственных действий. Лицо, представляющее суду дополнительные материалы, обязано указать, каким путем они получены и в связи с чем возникла необходимость их представления.

Изменение приговора или отмена его с прекращением УД на основании дополнительных материалов не допускается, за исключением случаев, когда содержащиеся в таких материалах данные или сведения не требуют дополнительной проверки и оценки судом первой инстанции (ч. 7 ст. 377 УПК).

21.3. Пределы рассмотрения уголовного дела судом апелляционной и кассационной инстанции

В апелляционном и кассационном порядке проверяется законность, обоснованность и справедливость решения мирового судьи лишь в той части, в которой оно обжаловано. Если при рассмотрении УД будут установлены обстоятельства, которые касаются интересов других лиц, осужденных или оправданных по этому же УД и в отношении которых жалоба или представление не были принесены, то УД должно быть проверено и в отношении этих лиц. При этом не может быть допущено ухудшения их положения (ч. 2 ст. 360 УПК).

Суд апелляционной инстанции по результатам рассмотрения УД постановляет одно из следующих решений:

1) об оставлении приговора суда первой инстанции без изменения, а апелляционной жалобы или представления — без удовлетворения;

2) об отмене обвинительного приговора мирового судьи и оправдании подсудимого или прекращении УД;

3) об отмене оправдательного приговора мирового судьи и вынесении обвинительного приговора;

4) об изменении приговора суда первой инстанции.

Апелляционная инстанция вправе отменить оправдательный приговор и вынести обвинительный приговор, но не иначе как по представлению прокурора либо жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей на необоснованность оправдания подсудимого.

Оправдательный приговор может быть изменен в части мотивов оправдания по жалобе оправданного.

Приговоры и постановления суда апелляционной инстанции могут быть обжалованы в вышестоящий суд в кассационном порядке.

При рассмотрении УД в кассационном порядке суд вправе смягчить осужденному наказание или применить закон о менее тяжком преступлении, но не вправе усилить наказание, а равно применить закон о более тяжком преступлении.

Суд кассационной инстанции вправе отменить оправдательный приговор, а также обвинительный приговор в связи с необходимостью применения закона о более тяжком

преступлении или назначения более строгого наказания в случаях, когда по этим основаниям принесено представление прокурора, жалоба частного обвинителя, потерпевшего или его представителя.

В результате рассмотрения УД в кассационном порядке суд в совещательной комнате принимает одно из следующих решений:

1) оставляет приговор без изменения, а жалобу или представление без удовлетворения;

2) отменяет приговор и прекращает УД;

3) отменяет приговор и направляет УД на новое судебное разбирательство в суд первой или апелляционной инстанции со стадии предварительного слушания, или судебного разбирательства, или действий суда после вынесения вердикта присяжных заседателей;

4) изменяет приговор.

Изменение приговора кассационной инстанцией допускается путем применения к осужденному закона о менее тяжком преступлении и снижения наказания в соответствии с измененной квалификацией содеянного. При этом она не вправе применить закон о более тяжком преступлении или усилить назначенное наказание.

В случае, если назначено наказание более строгое, чем предусмотрено статьей Особенной части УК, суд кассационной инстанции вправе снизить наказание без изменения квалификации.

Суд кассационной инстанции вправе отменить назначение осужденному более мягкого вида исправительного учреждения, чем предусмотрено уголовным законом, и назначить вид исправительного учреждения в соответствии с требованиями УК (ст. 387 УПК).

Тема 22. ИСПОЛНЕНИЕ ПРИГОВОРА

22.1. Понятие и значение стадии исполнения приговора

Исполнение приговора является завершающей стадией российского уголовного процесса. Ее сущность заключается в обращении к исполнению вступивших в законную

силу приговоров и иных решений суда и в разрешении вопросов процессуального характера, возникающих при обращении к исполнению и исполнении приговора.

Исполнение приговора относится к судебным стадиям процесса. То есть субъектом, осуществляющим деятельность на данной стадии, является суд. В содержание этой стадии УСП не входит деятельность тех должностных лиц и органов, которые непосредственно исполняют судебные решения. Фактическое исполнение приговора в большинстве случаев носит непроцессуальный характер и регламентируется уголовно-исполнительным правом.

Содержание стадии исполнения приговора включает в себя следующие действия суда:

1) обращение вступившего в законную силу приговора к исполнению;

2) непосредственное исполнение приговора в случаях, предусмотренных законом;

3) разрешение процессуальных вопросов, возникающих в ходе фактического исполнения приговора;

4) осуществление контроля за надлежащим исполнением приговора.

В соответствии со ст. 390 УПК приговор суда первой инстанции вступает в законную силу по истечении срока его обжалования в апелляционном или кассационном порядке, если он не был обжалован сторонами. В случае принесения кассационной жалобы или представления приговор, если он не был отменен, вступает в законную силу в день вынесения кассационного определения.

Приговор суда апелляционной инстанции вступает в законную силу по истечении срока его обжалования в кассационном порядке, если он не был обжалован сторонами.

22.2. Порядок обращения приговора к исполнению и вопросы, разрешаемые судом в стадии исполнения приговора

Вступивший в законную силу приговор обращается к исполнению судом, постановившим приговор, не позднее 3 суток со дня его вступления в законную силу или возвращения дела из кассационной или апелляционной инстанции.

Обвинительный приговор приводится в исполнение по вступлении его в законную силу.

Оправдательный приговор и приговор, освобождающий подсудимого от наказания, приводится в исполнение немедленно по провозглашении приговора. В случае нахождения подсудимого под стражей суд освобождает его из-под стражи в зале судебного заседания.

Вступившие в законную силу приговор, определение и постановление суда обязательны для всех органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории России.

Копия обвинительного приговора направляется судьей или председателем суда в то учреждение или в тот орган, на которые возложено исполнение наказания.

До обращения приговора к исполнению судья или председатель суда предоставляет по просьбе близких родственников осужденного, содержащегося под стражей, возможность свидания с ним (ст. 395 УПК).

После вступления в законную силу приговора, которым осужденный, содержащийся под стражей, приговорен к аресту или лишению свободы, администрация места содержания под стражей обязана поставить в известность семью осужденного о том, куда он направляется для отбывания наказания.

В ходе фактического исполнения приговора могут возникнуть вопросы процессуального характера, которые разрешаются в ходе судебного заседания. В зависимости от характера этих вопросов они могут разрешаться либо судом, постановившим приговор, либо судом по месту отбывания наказания, либо судом по месту жительства осужденного (ст. 396 УПК).

Суд, постановивший приговор, разрешает следующие вопросы:

1) о возмещении вреда реабилитированному и восстановлении его трудовых, жилищных и иных прав;

2) замене наказания в случае злостного уклонения от его отбывания;

3) освобождении от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора;

4) зачете времени содержания под стражей в общий срок отбывания наказания;

5) разъяснении сомнений и неясностей, возникающих при исполнении приговора;

6) освобождении от наказания несовершеннолетних с применением принудительных мер воспитательного воздействия;

7) отсрочке исполнения приговора и др. (ч. 1 ст. 396 УПК).

Суд по месту отбывания наказания осужденным разрешает следующие вопросы:

1) об изменении вида исправительного учреждения, назначенного по приговору лицу, осужденному к лишению свободы;

2) условно-досрочном освобождении от отбывания наказания и отмене условно-досрочного освобождения;

3) замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания;

4) освобождении от отбывания наказания в связи с болезнью осужденного, продлении, изменении и прекращении применения принудительных мер медицинского характера;

5) освобождении от наказания или смягчении наказании вследствие издания уголовного закона, имеющего обратную силу, и др. (ч. 3 ст. 396 УПК).

Суд по месту жительства осужденного решает следующие вопросы:

1) об отмене условно-досрочного освобождения;

2) отмене условного осуждения или продлении испытательного срока при условном осуждении;

3) отмене или дополнении возложенных на осужденного определенных обязанностей в соответствии со ст. 73 УК;

4) отмене отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ч. 4 ст. 396 УПК).

Указанные вопросы рассматриваются судом по представлению учреждения или органа, исполняющего наказание, а в некоторых случаях — по ходатайству осужденного.

В судебное заседание вызывается представитель учреждения или органа, исполняющего наказание, по представлению которого разрешается вопрос, связанный с исполнением наказания.

В случае, когда в судебном заседании участвует осужденный, он вправе знакомиться с представленными в суд материалами, участвовать в их рассмотрении, заявлять ходатайства и отводы, давать объяснения, представлять документы. Решение об участии осужденного в судебном заседании принимает суд.

Осужденный может осуществлять свои права с помощью адвоката.

В судебном заседании вправе участвовать прокурор.

Судебное заседание начинается с доклада представителя учреждения или органа, подавшего представление, либо с объяснения заявителя. Затем исследуются представленные материалы, выслушиваются объяснения лиц, явившихся в судебное заседание, мнение прокурора, после чего судья выносит постановление.

22.3. Отсрочка исполнения приговора

Суд может предоставить осужденному отсрочку исполнения приговора об осуждении к обязательным работам, исправительным работам, ограничению свободы, аресту или лишению свободы. Отсрочка предоставляется в порядке ст. 398 УПК на определенный срок при наличии одного из следующих оснований:

1) болезни осужденного, препятствующей отбыванию наказания, — до его выздоровления;

2) беременности осужденной или наличия у нее малолетних детей — до достижения младшим ребенком 14-летнего возраста, кроме осужденных к лишению свободы на срок свыше 5 лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности;

3) если немедленное исполнение наказания может повлечь за собой тяжкие последствия для осужденного или его семьи ввиду пожара или иного стихийного бедствия, тяжкой болезни, смерти единственного трудоспособного члена семьи или других исключительных обстоятельств на срок, установленный судом, но не более 6 месяцев.

Суд может также отсрочить или рассрочить уплату штрафа на срок до 3 лет, если немедленная уплата его является для осужденного невозможной.

Вопрос об отсрочке исполнения приговора решается судом по ходатайству осужденного, его законного представителя, близких родственников, защитника либо по представлению прокурора.

22.4. Рассмотрение ходатайств о снятии судимости

Вопрос о снятии судимости разрешается судом или мировым судьей по УД, отнесенным к его подсудности, по месту жительства лица, отбывшего наказание, и по его ходатайству.

Участие в судебном заседании лица, в отношении которого рассматривается ходатайство о снятии судимости, обязательно.

В судебном заседании вправе участвовать прокурор, который извещается о поступившем ходатайстве.

Рассмотрение начинается заслушиванием объяснений лица, обратившегося с ходатайством, после чего исследуются представленные материалы и выслушиваются прокурор и иные приглашенные лица.

В случае отказа в снятии судимости повторное ходатайство об этом может быть возбуждено перед судом не ранее чем по истечении 1 года со дня вынесения постановления об отказе.

Тема 23. ПРОИЗВОДСТВО В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

23.1. Понятие и значение производства в надзорной инстанции

Производство в надзорной инстанции — это стадия уголовного процесса, на которой вышестоящий суд по ходатайству осужденного, оправданного, их защитника или законного представителя, потерпевшего, а также прокурора проверяет законность и обоснованность вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений мирового судьи, судов первой инстанции, а также определений и постановлений судебных органов, вынесенных в кассационном или надзорном порядке.

В порядке надзора могут быть обжалованы:

1) приговор и постановление мирового судьи, приговор, определение и постановление районного суда, кассационное определение краевого, областного и приравненного к ним суда — в президиум краевого, областного и приравненного к ним суда;

2) судебные решения, если они обжаловались в порядке надзора в президиум краевого, областного и приравненного к ним суда, приговор, определение и постановление краевого, областного и приравненного к ним суда, если указанные судебные решения не были предметом рассмотрения Верховным Судом РФ в кассационном порядке, постановление президиума краевого, областного и приравненного к ним суда — в Судебную коллегию по УД Верховного Суда РФ;

3) приговор, определение и постановление гарнизонного военного суда, кассационное определение окружного (флотского) военного суда — в президиум окружного (флотского) военного суда;

4) приговор, определение и постановление гарнизонного военного суда, кассационное определение окружного (флотского) военного суда — в президиум окружного (флотского) военного суда, если они обжаловались в порядке надзора в президиум окружного (флотского) военного суда; приговор, определение и постановление окружного (флотского) военного суда, если указанные судебные решения не были предметом рассмотрения Верховным Судом РФ в кассационном порядке; постановление президиума окружного (флотского) военного суда — в Военную коллегию Верховного Суда РФ;

5) определение Кассационной коллегии Верховного Суда РФ, приговор и определение Судебной коллегии по УД Верховного Суда РФ или Военной коллегии Верховного Суда РФ, постановление судьи Верховного Суда РФ о назначении судебного заседания — в Президиум Верховного Суда РФ.

Надзорное производство имеет целью исправление судебных ошибок и обеспечение прав и законных интересов участников процесса. В отличие от кассационного производства предметом надзорного производства может быть только судебное решение (приговор, определение или постановление), вступившие в законную силу.

Надзорная жалоба или надзорное представление направляется непосредственно в суд надзорной инстанции. К ним должны быть приложены:

1) копия приговора или иного решения, которые обжалуются;

2) копия приговора или определения апелляционной инстанции, определения кассационной инстанции, постановления надзорной инстанции, если они выносились по данному УД;

3) в необходимых случаях копии иных процессуальных документов, подтверждающих, по мнению заявителя, доводы, изложенные в жалобе или представлении.

23.2. Порядок производства в суде надзорной инстанции

Производство в надзорной инстанции можно условно разделить на два этапа. На первом этапе судья соответствующей надзорной инстанции в течение 30 суток со дня поступления рассматривает надзорные жалобу или представление и решает вопрос о возбуждении по ним надзорного производства. В необходимых случаях он вправе истребовать в пределах своей компетенции любое УД (ч. 1, 2 ст. 406 УПК).

Изучив надзорные жалобу или представление, судья принимает решение либо о возбуждении надзорного производства и передаче надзорных жалобы или представления на рассмотрение суда надзорной инстанции вместе с УД, если оно было истребовано, либо об отказе в удовлетворении надзорные жалобы или представления. Последнее решение может быть обжаловано председателю краевого, областного и приравненного к ним суда, Председателю Верховного Суда РФ либо его заместителям, которые вправе не согласиться с решением судьи об отказе в удовлетворении надзорные жалобы или представления, отменить его и вынести постановление о возбуждении надзорного производства и передаче надзорные жалобы или представления на рассмотрение суда надзорной инстанции.

Второй этап надзорного производства - это рассмотрение жалобы (представления) судом надзорной инстанции, которое должно быть осуществлено не позднее 15 суток, а Верховным Судом РФ — не позднее 30 суток со дня принятия предварительного решения.

В судебном заседании принимают участие прокурор, а также осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, иные лица, чьи интересы непосредственно затрагиваются жалобой или представлением, при условии заявления ими ходатайства об этом. Указанным лицам предоставляется возможность ознакомиться с надзорными жалобой или представлением.

Дело докладывается членом президиума краевого, областного или приравненного к нему суда или другим судьей, ранее не участвовавшим в рассмотрении данного УД. Затем предоставляется слово прокурору для поддержания внесенного им надзорного представления или дачи заключения по надзорной жалобе.

Если в судебном заседании участвуют осужденный, оправданный, их защитники или законные представители, потерпевший и его представитель, то они вправе после выступления прокурора дать свои устные объяснения.

Затем стороны удаляются из зала судебного заседания. После удаления сторон из зала судебного заседания президиум суда выносит постановление, а Судебная коллегия по УД Верховного Суда РФ — определение.

Решение об отмене или изменении приговора, определения, постановления суда принимается большинством голосов судей. При равенстве голосов судей надзорные жалоба или представление считаются отклоненными, за исключением случаев, когда в качестве меры наказания назначена смертная казнь. Надзорные жалоба или представление об отмене смертной казни и о замене ее более мягким наказанием считаются удовлетворенными, если за оставление смертной казни проголосуют менее двух третей членов Президиума Верховного Суда РФ, присутствующих на заседании.

23.3. Пределы прав надзорной инстанции

Пересмотр в порядке надзора обвинительного приговора, определения и постановления суда в связи с необходимостью применения уголовного закона о более тяжком преступлении, за мягкостью наказания или по иным основаниям, влекущим за собой ухудшение положения осужденного, а также пересмотр оправдательного приговора либо определения или постановления суда о прекращении УД не допускаются.

Суд надзорной инстанции вправе:

1) оставить надзорные жалобу или представление без удовлетворения, а обжалуемые судебные решения без изменения;

2) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и прекратить производство по данному УД;

3) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и передать УД на новое судебное рассмотрение;

4) отменить приговор суда апелляционной инстанции и передать УД на новое апелляционное рассмотрение;

5) отменить определение суда кассационной инстанции и все последующие судебные решения и передать УД на новое кассационное рассмотрение;

6) внести изменения в приговор, определение или постановление суда.

При рассмотрении дела в порядке надзора суд не связан доводами надзорные жалобы или представления и вправе проверить все производство по УД в полном объеме.

Если по делу осуждено несколько лиц, а надзорные жалоба или представление принесены только одним из них или только в отношении некоторых из них, то суд надзорной инстанции вправе проверить УД в отношении всех осужденных.

Суд при рассмотрении дела в порядке надзора может смягчить назначенное осужденному наказание или применить закон о менее тяжком преступлении, но не вправе усилить наказание, а равно применить закон о более тяжком преступлении.

Суд надзорной инстанции при рассмотрении УД не вправе устанавливать или считать доказанными факты, которые не были установлены в приговоре или были отвергнуты им; предрешать вопросы о доказанности или недоказанности обвинения, достоверности или недостоверности того или иного доказательства и преимуществах одних доказательств перед другими; принимать решения о применении судом первой или апелляционной инстанции того или иного уголовного закона и о мере наказания.

Суд надзорной инстанции, отменяя определение суда кассационной инстанции, не вправе предрешать выводы, которые могут быть сделаны судом кассационной инстанции при повторном рассмотрении данного УД.

Тема 24. ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНОМУ ДЕЛУ ВВИДУ НОВЫХ ИЛИ ВНОВЬ ОТКРЫВШИХСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ

24.1. Понятие и основания возобновления дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств

Возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам — это одна из исключительных стадий российского УСП с особым процессуальным порядком выявления и устранения допущенных при рассмотрении УД судебных ошибок, связанных с тем, что при разрешении дела суду не были известны обстоятельства, которые могли повлиять на его выводы, либо они появились после разрешения дела.

Основаниями возобновления производства по УД являются:

1) вновь открывшиеся обстоятельства, т.е. такие обстоятельства, которые существовали на момент вступления приговора или иного судебного решения в законную силу, но не были известны суду;

2) новые обстоятельства, т.е. такие обстоятельства, которые не были известны суду на момент вынесения судебного решения, которые устраняют преступность и наказуемость деяния.

Вновь открывшимися обстоятельствами являются:

1) установленная вступившим в законную силу приговором суда заведомая ложность показаний потерпевшего или свидетеля, заключения эксперта, а равно подложность ВД, протоколов следственных и судебных действий и иных документов или заведомая неправильность перевода, повлекшие за собой постановление незаконного или необоснованного приговора, определения или постановления;

2) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия дознавателя, следователя или прокурора, повлекшие постановление незаконного и необоснованного приговора, определения или постановления;

3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия судьи, совершенные им при рассмотрении данного УД.

Новыми обстоятельствами являются:

1) признание Конституционным Судом РФ нормы закона, примененной судом в данном УД, не соответствующей Конституции;

2) установленное Европейским Судом по правам человека нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении судом РФ УД, связанного:

а) с применением федерального закона, не соответствующего положениям Конвенции о защите прав человека и основных свобод;

б) иными нарушениями положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод;

3) иные новые обстоятельства.

24.2. Сроки и порядок возобновления дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств

Пересмотр обвинительного приговора ввиду вновь открывшихся обстоятельств в пользу осужденного никакими сроками не ограничен.

Смерть осужденного не является препятствием к возобновлению производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств в целях его реабилитации.

Пересмотр оправдательного приговора, определения, постановления о прекращении УД, а также пересмотр обвинительного приговора по мотивам мягкости наказания или необходимости применения к осужденному закона о более тяжком преступлении допускается лишь в течение сроков давности привлечения к уголовной ответственности и не позднее 1 года со дня открытия новых обстоятельств.

Днем открытия новых обстоятельств считается:

1) день вступления в законную силу приговора, определения, постановления в отношении лица, виновного в даче ложных показаний, представлении ложных доказательств, неправильном переводе или преступных действиях, совершенных в ходе расследования или рассмотрения УД;

2) день вступления в силу решения Конституционного Суда РФ о несоответствии нормы закона, примененной в данном УД, Конституции;

3) день вступления в силу решения Европейского Суда по правам человека о наличии нарушения положений Конвенции по защите прав человека и основных свобод при рассмотрении УД;

4) день подписания прокурором заключения о необходимости возобновления производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств.

Поводами к возбуждению производства ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств могут быть сообщения граждан, должностных лиц, а также данные, полученные в ходе расследования и рассмотрения других УД.

Если в поступившем сообщении имеется ссылка на наличие указанных новых или вновь открывшихся обстоятельств, прокурор своим постановлением возбуждает производство ввиду вновь открывшихся обстоятельств, проводит соответствующую проверку, истребует копию приговора и справку суда о вступлении его в законную силу, а также постановления Конституционного Суда РФ, Европейского Суда по правам человека.

Если в сообщении указывается на какие-либо иные вновь открывшиеся обстоятельства, прокурор выносит постановление о возбуждении производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств и производит расследование этих обстоятельств или дает соответствующее поручение следователю. При расследовании новых и вновь открывшихся обстоятельств могут производиться следственные и иные процессуальные действия в порядке, предусмотренном УПК.

По окончании проверки или расследования и при наличии основания для возобновления производства по УД прокурор направляет УД со своим заключением, а также копией приговора или решения Конституционного Суда РФ либо Европейского Суда по правам человека и материалами проверки или расследования в соответствующий суд.

При отсутствии оснований для возобновления производства по УД прокурор своим постановлением прекращает возбужденное им производство.

Суды, возобновляющие дела ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств:

1) в отношении приговора и постановления мирового судьи — районный суд;

2) в отношении приговора, определения, постановления районного суда — верховный суд республики, краевой, областной и приравненный к ним суд;

3) в отношении приговора и определения, постановления верховного суда республики, краевого, областного и приравненного к ним суда — Верховный Суд РФ;

4) в отношении приговора, определения, постановления, вынесенного в ходе производства в суде первой инстанции Судебной коллегией по УД или Военной коллегией Верховного Суда РФ, — Кассационная коллегия Верховного Суда РФ;

5) в отношении определения Кассационной коллегии Верховного Суда РФ, а также определения, вынесенного в ходе производства в суде второй инстанции или в порядке надзора, — Судебная коллегия по УД или Военная коллегия Верховного Суда РФ;

6) в отношении приговора, определения, постановления гарнизонного военного суда — окружной (флотский) военный суд;

7) в отношении приговора, определения, постановления окружного (флотского) военного суда — Военная коллегия Верховного Суда РФ.

Предыдущее рассмотрение УД в кассационном порядке или в порядке надзора не препятствует его рассмотрению в той же судебной инстанции в порядке возобновления производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств.

Рассмотрев заключение прокурора о возобновлении производства по УД ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, суд выносит одно из следующих решений:

1) об отмене приговора, определения суда или постановления судьи и передаче УД для производства нового судебного разбирательства;

2) отмене приговора, определения или постановления суда и прекращении УД, когда не требуется судебное разбирательство для принятия окончательного решения по **УД;**

3) отклонении заключения прокурора.

Судебное разбирательство по УД после отмены судебных решений по нему ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, а также обжалование новых судебных решений производятся в общем порядке.

Тема 25. ПРОИЗВОДСТВО ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Производство по УД о преступлении, совершенном несовершеннолетним, осуществляется в общем порядке, за исключением изъятий, установленных гл. 50 УПК. Эти специальные правила применяются по делам лиц, не достигших к моменту совершения преступления 18-летнего возраста.

В частности, УД о преступлении, совершенном несовершеннолетним в соучастии с взрослыми лицами, по возможности должно быть выделено в отдельное производство (ст. 422 УПК).

По делам о преступлениях несовершеннолетних предусмотрены некоторые *особенности в предмете доказывания.* Согласно ст. 421 УПК при производстве предварительного расследования и судебного разбирательства наряду с доказыванием обстоятельств, входящих в общий предмет доказывания, устанавливаются:

1) возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год рождения;

2) условия жизни и воспитания, уровень психического развития и иные особенности его личности;

3) влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц.

При наличии данных, свидетельствующих об отставании в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, устанавливается также, мог ли несовершеннолетний в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий либо руководить ими.

УПК предусматривает *особый порядок применения* в отношении несовершеннолетних подозреваемых и обвиняемых *мер процессуального принуждения.*

При решении вопроса о применении меры пресечения в отношении несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого в каждом случае должна обсуждаться возможность применения к нему такой меры пресечения, как отдача под присмотр.

Задержание несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, а также применение к нему меры пресечения

в виде заключения под стражу производится в случаях совершения им тяжкого или особо тяжкого преступления.

О задержании, заключении под стражу или продлении срока содержания под стражей несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого незамедлительно извещаются родители или другие его законные представители.

Вызов несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, к прокурору, следователю, дознавателю, а также в суд производится через его родителей или других законных представителей.

УПК предусматривает *специальные правила для допроса* несовершеннолетнего обвиняемого и подозреваемого. Допрос не может продолжаться без перерыва более 2 часов, а в общей сложности более 4 часов в день. В допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого участвует защитник, который вправе задавать ему вопросы, а по окончании допроса знакомиться с протоколом и делать замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей. В допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, участие педагога или психолога обязательно.

Прокурор, следователь, дознаватель обеспечивают участие педагога или психолога в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого по ходатайству защитника либо по собственной инициативе. Педагог или психолог вправе с разрешения прокурора, следователя, дознавателя задавать вопросы несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому, а по окончании допроса знакомиться с протоколом допроса и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей. Эти права прокурор, следователь, дознаватель разъясняют педагогу или психологу перед допросом несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, о чем делается отметка в протоколе.

По делам несовершеннолетних в ходе досудебного производства и в судебном разбирательстве участвуют их *законные представители,* которые допускаются к участию в деле по постановлению прокурора, следователя, дознавателя с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого.

Законный представитель имеет право:

1) знать, в чем подозревается или обвиняется несовершеннолетний;

2) присутствовать при предъявлении обвинения;

3) участвовать в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, а также, с разрешения следователя, в иных следственных действиях, производимых с его участием и участием защитника;

4) знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей;

5) заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора;

6) представлять доказательства;

7) по окончании расследования знакомиться со всеми материалами УД, выписывать из него любые сведения и в любом объеме.

Прокурор, следователь, дознаватель вправе по окончании предварительного расследования вынести постановление о непредъявлении несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому для ознакомления тех материалов УД, которые могут оказать на него отрицательное воздействие. Ознакомление с этими материалами законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого является обязательным.

Законный представитель может быть отстранен от участия в УД, если имеются основания полагать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого. Об этом прокурор, следователь, дознаватель выносят постановление. В этом случае к участию в УД допускается другой законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого.

В судебном разбирательстве законный представитель несовершеннолетнего имеет право:

1) заявлять ходатайства и отводы;

2) давать показания;

3) представлять доказательства;

4) участвовать в прениях сторон;

5) приносить жалобы на действия и решения суда;

6) участвовать в заседании суда апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

По определению или постановлению суда законный представитель может быть отстранен от участия в судебном разбирательстве, если есть основания полагать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подсудимого. В этом случае допускается другой законный представитель несовершеннолетнего подсудимого.

УПК предусматривает *специальное основание прекращения УД* в отношении несовершеннолетних с применением к ним принудительных мер воспитательного характера. Если в ходе предварительного расследования УД о преступлении небольшой или средней тяжести будет установлено, что несовершеннолетний подозреваемый или обвиняемый совершил это преступление впервые и его исправление может быть достигнуто без применения наказания, прокурор, а также следователь и дознаватель с согласия прокурора вправе вынести постановление о прекращении УД и возбуждении перед судом ходатайства о применении принудительных мер воспитательного воздействия

Суд, получив после окончания предварительного расследования УД с обвинительным заключением или обвинительным актом, вправе прекратить его и применить в отношении несовершеннолетнего обвиняемого принудительные меры воспитательного воздействия.

При постановлении приговора в отношении несовершеннолетнего суд наряду с общими вопросами обязан решить вопрос о возможности освобождения несовершеннолетнего от наказания, условного осуждения либо назначения ему наказания, не связанного с лишением свободы.

Тема 26. ПРОИЗВОДСТВО ПО ПРИМЕНЕНИЮ ПРИНУДИТЕЛЬНЫХМЕРМЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА

26.1. Основания применения принудительных мер медицинского характера

Лицо может быть привлечено к уголовной ответственности только при условии достижения им определенного возраста, установленного законом, а также при условии его вменяемости. Если же на момент совершения общественно

опасного деяния лицо страдало душевной болезнью и вследствие этого не понимало характера совершаемых действий и не могло руководить ими либо если лицо заболело душевной болезнью после совершения преступления и в связи с этим потеряло возможность понимать фактический характер содеянного, то оно не может быть привлечено к ответственности и подвергнуто уголовному наказанию.

Однако если такие лица в силу характера своего заболевания и тяжести совершенных деяний представляют опасность для общества, то к ним должны быть применены принудительные меры медицинского характера. Принудительные меры медицинского характера не являются мерами уголовного наказания. Но в связи с тем, что они существенно ограничивают конституционные права и свободы личности, и прежде всего право на личную неприкосновенность, их применение возможно только по решению суда.

Принудительные меры медицинского характера могут быть применены только при совокупности следующих оснований (ст. 433 УПК):

1) совершение лицом деяния, запрещенного уголовным законом;

2) совершение деяния в состоянии невменяемости либо наличие у лица в момент производства по делу психического расстройства, которое делает невозможным понимание им фактического характера содеянного;

3) опасность, которую представляет лицо для себя и других лиц вследствие характера своего заболевания и тяжести совершенного деяния.

Принудительные меры медицинского характера могут быть также применены к лицам, совершившим преступление и страдающим хроническим алкоголизмом и наркоманией или имеющим психические расстройства, не исключающие вменяемости. К данным категориям лиц принудительное лечение применяется при постановлении приговора и исполняется в порядке, установленном уголовно-исполнительным законодательством.

Производство же по применению принудительных мер медицинского характера в отношении невменяемых и лиц, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение и исполнение наказания, имеет целый ряд особенностей (гл. 51 УПК).

26.2. Особенности предварительного следствия при производстве по применению принудительных мер медицинского характера

Особенности досудебного производства по делам данной категории состоят в следующем:

• расследование может осуществляться только в форме предварительного следствия (ст. 434 УПК);

• при установлении обстоятельств предмета доказывания должно быть обращено особое внимание на наличие, характер и степень опасности психического расстройства у лица до, в момент и после совершения общественно опасного деяния (ст. 434 УПК);

• если до установления факта психического расстройства у лица оно содержалось под стражей, то по ходатайству прокурора суд принимает решение о переводе лица в психиатрический стационар (ст. 435 УПК);

• если указанные лица совершили преступление в соучастии, то дело в их отношении по возможности должно быть выделено в отдельное производство (ст. 436 УПК);

• по делам лиц, в отношении которых ведется производство по применению принудительных мер медицинского характера, обязательно участие их законного представителя, в качестве которого выступают близкие родственники, а при их отсутствии — органы опеки и попечительства (ст. 437 УПК);

• по таким делам обязательно производство судебно-психиатрической экспертизы (ст. 196 УПК);

• обязательное участие защитника, который вступает в дело с момента назначения судебно-психиатрической экспертизы, если ранее уже не участвовал в деле (ст. 438 УПК);

• предварительное следствие по делам указанной категории завершается либо составлением постановления о прекращении УД, если, по мнению следователя, лицо не представляет опасности для себя и других лиц, либо постановлением о направлении дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера.

26.3. Особенности судебного разбирательства по делам данной категории

Судебное разбирательство по делам о применении принудительных мер медицинского характера осуществляется в общем порядке с некоторыми изъятиями (ст. 441—443 УПК):

• судебное следствие начинается с изложения прокурором доводов о необходимости применения к лицу принудительных мер медицинского характера;

• в ходе судебного разбирательства должны быть разрешены следующие вопросы: имело ли место деяние; совершило ли его данное лицо; совершено ли деяние в состоянии невменяемости либо имеется ли у лица в данный момент психическое расстройство, делающее невозможным назначение ему наказания; представляет ли психическое расстройство лица опасность для него и других лиц; подлежит ли применению принудительная мера медицинского характера и какая именно;

• судебное разбирательство завершается принятием одного из следующих решений:

а) о применении к лицу принудительных мер медицинского характера и освобождении лица от уголовной ответственности;

б) об отказе в применении принудительных мер медицинского характера и прекращении УД, если суд сочтет, что лицо не представляет опасности для себя и окружающих, либо усмотрит наличие оснований для прекращения производства по делу (ст. 24—28 УПК);

в) о возвращении дела прокурору, если психическое заболевание лица не установлено либо оно не препятствует назначению лицу уголовного наказания.

В случае прекращения УД копия постановления суда в течение 5 суток направляется в орган здравоохранения для решения вопроса о лечении лица, нуждающегося в психиатрической помощи.

Изменение, прекращение и продление применения принудительных мер медицинского характера осуществляется судом, назначившим принудительное лечение, либо судом по месту применения принудительного лечения по ходатайству администрации психиатрического стационара, законного представителя лица или его защитника.

Если принудительные меры медицинского характера были применены к лицу, психическое расстройство у которого наступило после совершения преступления, то в случае его выздоровления суд своим решением прекращает применение указанных мер и решает вопрос о направлении дела прокурору для производства предварительного расследования в общем порядке (ст. 446 УПК).

Тема 27. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ ОТДЕЛЬНЫХ КАТЕГОРИЙ ЛИЦ

УПК (раздел 17, гл. 52) впервые предусмотрел некоторые особенности осуществления уголовно-процессуальной деятельности при возбуждении УД и производстве отдельных процессуальных действий в отношении следующих категорий лиц:

1) члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы и депутата законодательного органа субъекта РФ и местного органа самоуправления;

2) судьи Конституционного Суда РФ, судей федерального суда общей юрисдикции и судей федеральных арбитражных судов, мировых судей и присяжных и арбитражных заседателей в период осуществления ими правосудия;

3) Председателя Счетной палаты РФ, его заместителей и аудиторов Счетной палаты РФ, Уполномоченного по правам человека в РФ;

4) Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, и кандидата в Президенты РФ;

5) прокурора, следователя, адвоката;

6) члена избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса.

Решение о возбуждении УД в отношении указанных категорий лиц либо о привлечении их в качестве обвиняемых (если дело возбуждено по факту преступления) принимается только прокурором соответствующего уровня на основании заключения коллегии судей либо судьи и с согласия соответствующего органа. В частности:

— в отношении члена Совета Федерации и депутата Государственной Думы — Генеральным прокурором РФ на основании заключения коллегии трех судей Верховного Суда РФ и с согласия соответственно Совета Федерации или Государственной Думы;

— в отношении Генерального прокурора РФ — исполняющим обязанности Генерального прокурора на основании заключения коллегии трех судей Верховного Суда РФ по представлению Президента РФ;

— в отношении судьи Конституционного Суда РФ — Генеральным прокурором РФ на основании заключения коллегии трех судей Верховного Суда РФ с согласия Конституционного Суда РФ;

— в отношении судьи Верховного Суда РФ и суда субъекта РФ — Генеральным прокурором РФ на основании заключения коллегии трех судей Верховного Суда РФ и с согласия Высшей квалификационной коллегии судей;

— в отношении иных судей — Генеральным прокурором РФ на основании заключения коллегии трех судей суда субъекта РФ с согласия соответствующей квалификационной коллегии судей;

— в отношении следователя, адвоката — прокурором на основании заключения судьи районного суда и т.д.

Представление прокурора о возбуждении УД или привлечении данных лиц в качестве обвиняемых рассматривается в закрытом судебном заседании в течение 10 суток со дня поступления.

Члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы, судьи, прокуроры, Председатель Счетной палаты РФ, его заместители и аудитор Счетной палаты РФ, Уполномоченный по правам человека РФ, Президент РФ, прекративший свои полномочия при задержании по подозрению в совершении преступления (кроме случаев задержания на месте преступления) должны быть немедленно освобождены после установления их личности.

Применение меры пресечения в виде заключения под стражу допускается:

— судьи — с согласия квалификационной коллегии судей;

— члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, Уполномоченного по правам человека — с согласия соответственно Совета Федерации или Государственной Думы.

Тема 28. МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

28.1. Основные положения взаимодействия с компетентными органами и должностными лицами иностранных государств и международных организаций

При необходимости производства на территории иностранного государства допроса, осмотра, выемки, обыска, судебной экспертизы или иных процессуальных действий, предусмотренных УПК, суд, прокурор, следователь вносит

запрос об их производстве компетентным органом или должностным лицом иностранного государства в соответствии с международным договором РФ, международным соглашением или на основе принципа взаимности.

Доказательства, полученные на территории иностранного государства его должностными лицами в ходе исполнения ими поручений об оказании правовой помощи по УД или направленные в РФ в приложении к поручению об осуществлении уголовного преследования в соответствии с международными договорами РФ, пользуются такой же юридической силой, как если бы они были получены на территории РФ в полном соответствии с требованиями УПК.

Российская Федерация может направить иностранному государству запрос о выдаче ей лица для уголовного преследования или исполнения приговора на основании международного договора РФ с этим государством или письменного обязательства Генерального прокурора РФ выдавать в будущем на основе принципа взаимности этому государству лиц в соответствии с законодательством РФ.

К запросу о выдаче для уголовного преследования должна быть приложена заверенная копия постановления судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу. К запросу о выдаче для исполнения приговора должны быть приложены заверенная копия вступившего в законную силу приговора и справка о неотбытом сроке наказания.

Лицо, выданное иностранным государством, не может быть привлечено в качестве обвиняемого, подвергнуто наказанию без согласия государства, его выдавшего, а также передано третьему государству за преступление, не указанное в запросе о выдаче.

Согласия иностранного государства не требуется:

1) если выданное им лицо в течение 44 суток со дня окончания уголовного производства, отбытия наказания или освобождения от него по любому законному основанию не покинуло территорию РФ. В этот срок не засчитывается время, когда выданное лицо не могло не по своей вине покинуть территорию РФ;

2) выданное лицо покинуло территорию РФ, но затем добровольно возвратилось в РФ.

28.2. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора

Россия в соответствии с международным договором РФ или на основе принципа взаимности может выдать иностранному государству иностранного гражданина или лицо без гражданства, находящихся на территории РФ, для уголовного преследования или исполнения приговора за деяния, которые являются уголовно наказуемыми по уголовному закону РФ и законам иностранного государства, направившего запрос о выдаче лица. Выдача лица на основе принципа взаимности означает, что в соответствии с заверениями иностранного государства, направившего запрос о выдаче, можно ожидать, что в аналогичной ситуации по запросу РФ будет произведена выдача.

Выдача лица может быть произведена в случаях:

1) если уголовный закон предусматривает за совершение этих деяний наказание в виде лишения свободы на срок свыше 1 года или более тяжкое наказание, когда выдача лица производится для уголовного преследования;

2) если лицо, в отношении которого направлен запрос о выдаче, осуждено к лишению свободы на срок не менее 6 месяцев или к более тяжкому наказанию;

3) когда иностранное государство, направившее запрос, может гарантировать, что лицо будет преследоваться только за преступление, которое указано в запросе, и после окончания судебного разбирательства и отбытия наказания сможет свободно покинуть территорию данного государства, а также не будет выслано, передано либо выдано третьему государству без согласия РФ.

Решение о выдаче иностранного гражданина или лица без гражданства, находящихся на территории РФ, обвиняемых в совершении преступления или осужденных судом иностранного государства, принимается Генеральным прокурором РФ или его заместителем. При наличии ходатайств нескольких иностранных государств о выдаче одного и того же лица решение о том, какое из ходатайств подлежит удовлетворению, принимает Генеральный прокурор РФ или его заместитель. О принятом решении эти должностные лица в течение 24 часов письменно уведомляют лицо, в отношении которого оно принято.

Если лицо, в отношении которого принято решение о выдаче, находится под стражей, то администрация места содержания под стражей по получении адресованной суду жалобы немедленно направляет ее в соответствующий суд и уведомляет об этом прокурора. Прокурор в течение 10 суток направляет в суд материалы, подтверждающие законность и обоснованность решения о выдаче лица.

Проверка законности и обоснованности решения о выдаче лица производится в течение 1 месяца со дня получения жалобы судом, состоящим из трех судей, в открытом судебном заседании с участием прокурора, лица, в отношении которого принято решение о выдаче, и его защитника, если он участвует в УД. В ходе судебного рассмотрения суд не обсуждает вопросы виновности лица, принесшего жалобу, ограничиваясь проверкой соответствия решения о выдаче данного лица законодательству и международным договорам РФ. В результате проверки суд выносит одно из следующих определений: 1) о признании решения о выдаче лица незаконным или необоснованным и его отмене; 2) об оставлении жалобы без удовлетворения.

Определение суда об удовлетворении жалобы или отказе в этом может быть обжаловано в кассационном порядке в Верховный Суд РФ в течение 7 суток со дня его вынесения.

Выдача лица не допускается:

1) если лицо, в отношении которого поступил запрос иностранного государства о выдаче, является гражданином РФ;

2) лицу, в отношении которого поступил запрос иностранного государства о выдаче, предоставлено убежище в РФ в связи с возможностью преследований в данном государстве по признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или политическим убеждениям;

3) в отношении указанного в запросе лица на территории РФ за то же самое деяние вынесен вступивший в законную силу приговор или прекращено производство по УД;

4) в соответствии с законодательством РФ УД не может быть возбуждено или приговор не может быть приведен в исполнение вследствие истечения сроков давности или по иному законному основанию;

5) имеется вступившее в законную силу решение суда РФ о наличии препятствий для выдачи данного лица в соответствии с законодательством и международными договорами РФ.

28.3. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является

Основаниями передачи лица, осужденного судом РФ к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является, а равно для передачи гражданина РФ, осужденного судом иностранного государства к лишению свободы, для отбывания наказания в РФ являются международный договор РФ с соответствующим иностранным государством либо письменное соглашение Генерального прокурора РФ с компетентными органами и должностными лицами иностранного государства на основе принципа взаимности.

В *передаче осужденного* к лишению свободы судом РФ для отбывания наказания в государстве, гражданином которого он является, *может быть отказано* в случаях:

1) если ни одно из деяний, за которое лицо осуждено, не признается преступлением по законодательству государства, гражданином которого является осужденный;

2) наказание не может быть исполнено в иностранном государстве вследствие истечения сроков давности или по иному основанию, предусмотренному законодательством этого государства;

3) от осужденного или от иностранного государства не получены гарантии исполнения приговора в части гражданского иска;

4) не достигнуто согласие о передаче осужденного на условиях, предусмотренных международными договорами РФ;

5) осужденный имеет постоянное место жительства в РФ.

Во всех остальных случаях суд выносит определение об исполнении приговора суда иностранного государства.

Если по уголовному закону за данное преступление предельный срок лишения свободы меньше, чем назначенный по приговору суда иностранного государства, то суд определяет максимальный срок лишения свободы за совершение данного преступления, предусмотренный УК.

Если лишение свободы не предусмотрено в качестве наказания, то суд определяет наказание, наиболее соответ-

ствующее наказанию, назначенному по приговору суда иностранного государства, но в пределах наказания, установленного УК за данное преступление.

Если приговор суда иностранного государства относится к двум или нескольким деяниям, не все из которых являются преступлениями в РФ, то суд определяет, какая часть наказания, назначенного по приговору суда иностранного государства, применяется к деянию, являющемуся преступлением.

Определение суда вступает в силу с момента его вынесения и направляется в Генеральную прокуратуру РФ для обеспечения исполнения. В случае отмены или изменения приговора суда иностранного государства либо применения акта об амнистии или акта помилования, изданного в иностранном государстве, в отношении лица, отбывающего наказание в РФ, вопросы исполнения пересмотренного приговора суда иностранного государства, а также применения акта об амнистии или акта помилования решаются в соответствии с требованиями ст. 473 УПК. Определение суда может быть обжаловано в кассационном порядке.

Литература

1. Конституция Российской Федерации.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации.
3. Уголовный кодекс Российской Федерации.
4. *Строгович М.С.* Курс советского уголовного процесса. Т. 1. М., 1968; Т.2.М.,1970.
5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. М., 2001.
6. *Громов Н.А., Лономаренков В.А., Францифоров Ю.В.* Уголовный процесс России: Учебник. М., 2001.
7. Учебник уголовного процесса / Отв. ред. А.С. Кобликов. М.,1999.

www.infanata.org
Электронная версия данной книги создана исключительно для ознакомления только на локальном компьютере! Скачав файл, вы берёте на себя полную ответственность за его дальнейшее использование и распространение. Начиная загрузку, вы подтверждаете своё согласие с данными утверждениями!
Реализация данной электронной книги в любых интернет-магазинах, и на CD (DVD) дисках с целью получения прибыли, незаконна и запрещена! По вопросам приобретения печатной или электронной версии данной книги обращайтесь непосредственно к законным издателям, их представителям, либо в соответствующие организации торговли!
www.infanata.org